

I
Xiani Leonardi Liiß R. tractatus
novus de jure personarum.

II
Principia juris Publici Celsissimi
Catholici Comitis ad statum Germaniae
Comitatus Palatini.

III
Joannis Schott de legalis Naturis.

IV
Dissert. inauguralis de Potestate
Imperantis circa mutationem ultima-
rum voluntatum sub legibus con-
formium.

V
Sapientia Legislatoris, nec non Ex-
ecutionis circa testamenti, factiones
existentibus propriis omni bono ac
necesse prosequendum.

VI
De jure personae legationis Apostolicae
per Legatos Bambergenses, Ratibonenses
et Misnenses Archiepiscopo Bragense
habeantur.

De utilitate studii VII chronologici in
jurisprudentia civili.

^{XIII}
Novi Sylloge controversiarum civilium

^{IX} ^{IX}
Bineri Dissertationes de Pactis et con-
tractibus.

^{XI}
Biga Dissertationes: de eo, quod iustum
est iure imperanti circa sublatum
cautionis et subpignus conventionum
minorum. Heligiosum.

^{XII}
De Lingis Dissertatio de primo refo-
mationis anni secularis modis

^{XIII}
Belüftung des jüngeren einwüßs, de:
einige Canonischen Fragen das Ch. b. j-
v. f. Konfession g. v. d. Hon 24 Juli 1769
Hofen.

^{XIV}
Fehen und liegt an der gegenwärtigen
Belüftung.

De utilitate studii VIII chronologici in
jurisprudentia civili.

^{VIII}
Novi Sylloge controversiarum civilium

^{IX}
Bineri Dissertationes de Pactis et con-
tractibus.

^{XI}
Biga Dissertationes: de eo, quod iustum
est iure imperanti circa sublatum
cautionis et subpignus conventionum
minuta diligenter.

^{XII}
De Lingis Dissertatio de primo nego-
tiationis et secularis modis

^{XIII}
Belästigung des jüngeren einwüßr. de
einigen Canonischen Gegen das Ch. b. j-
v. d. Konsistorien v. d. Hon 24 Juli 1769
M. d. d. d.

^{XIV}
Gegen und liegt an der gegenwärtigen
Belästigung.



CHRISTIANVS LEONHARDVS LEVCHT
Arnstadio—Thuringus ,

*Uetus, Com. Palat. Caes. Illustriss. Comit. Ruthen. et Limburg.
atque Ordinis ad Amoenum equestris, et demum Serenis Princip.
Schwartzburg-Sondershus. ex Arnstad. praecipue autem Reip. Noriberg. Consi-
liarius ab A. 1692. ad A. 1699 Actual. sicut ad obitum usq. Honor. Primar.
Natus A. 1648 d. 12 Febr. Denique A. 1716 d. 24 Nov.*

CHRISTIANI LEONHARDI Leucht/ J Cti,
Illustris Reipublicæ Norimbergensis quondam Consiliarii

TRACTATUS NOVUS.

De

JVRE

FENESTRARVM.

von

Licht-

und

Senster-Recht,

in quo

Quæ ad materiam hanc, a nemine hucusque exacte tra-
ditam pertinent, item Jus altius tollendi & non tollendi, præpriis
servitus luminum & prospectus, singulari studio, fuse, solide ac metho-
dice tractantur. & ex variis Observationibus practicis, seu
Prudentum Responsis congesta, inveniuntur.

Denuo revisus, emendatus, multisque necessariis Ad-
ditionibus, variisque Præjudiciis & Decisionibus, adjecto Indice rerum
ac verborum, ad alterum tantum adauctus.

a

JOH. JODOCO BECKIO, D.

Illustrissimorum Comitum ab Hohenlohe-Neuenstein & Giech Consi-
liario, in Universitate Altdorfina Jurium Prof. Publ. &c.



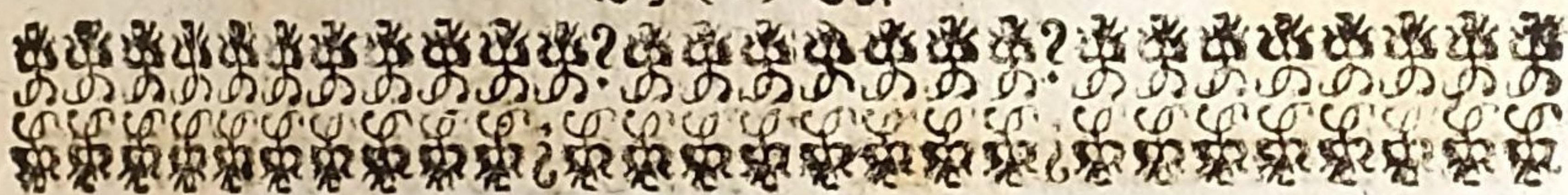
Lectori Benevolo salutem !

In lucem denuo prodit J^Cti clarissimi, B. Christiani Leonhardi Leuchtii, Illustris Reipublicæ Norimbergensis Consilarii Gravissimi, *Tractatus* elegans & utilissimus de Jure Fenestrarum, von Sicht- und Fenster-Recht. Ne tamen sine auctuario compareret, ad Instantiam Bibliopolæ, necessaria quædam supplementa ex optimis Scriptoribus Practicis collecta, variisque Præjudiciis & Decisionibus corroborata ac illustrata, hinc inde addidimus, quæ, ne turbent contextum, vel cum ipso confundantur, *clathris atque cancellis* [] inclusa, exhibemus; speciatim vero novæ huic Editioni ad alterum

PRÆFATIO.

tantum adauctæ, *peculiare aliquod Caput in Ordine septimum, de Processu in causis Jura Luminum & Fenestrarum respicientibus, tractans* inseruimus, in cuius *Paragrapho quinto* duo Formularia **Processus in Judicio ædificiorum Norimbergensi in puncto Fenestrarum & Luminum** *ante hæc moti*, in gratiam Studiosorum a Theoria ad Praxin transeuntium exhibuimus, & præter *Elenchum Capitum, Summaria notatu digna* ad marginem cujuscunque Paragraphi conspicua, ut & *Indicem rerum ac verborum* adjecimus, quo eo facilius sedes materiæ inveniri queat. Quod superest, vale, nobisq; ulterius fave. Dabam e Museo, Altdorfi Noricorum d. XX. Apr. A. MDCC XXVI.

Joh. Jodoc. Beck.



Præfatio primæ Editionis.

Lectori Benevolo salutem!

Nivaluit hactenus, ut ii, qui opera sua & lucubrationes in vulgus ediderunt, causas quibus ad illud permoti fuerunt, in præfationibus allegaverint. Huic laudabili consuetudini, & ego morem gesturus, Tibi, Benevole Lector, paucis indicare volui, quæ me ad Editionem præsentis Tractatus *de JURE FENESTRARUM*, vulgo vom Licht- und Fenster-Recht/commoverint. Cum scilicet viderim, tot necessarias Juris nostri materias a Viris & Jctis maximis & Celeberrimis excultas, & publicis Scriptis explicatas esse, argumentum

PRÆFATIO.

mentum autem de *Jure Fenestrarum*, hucusque incultum & quasi intactum remansisse, æquum duxi, ut ea, quæ olim hac de materia collegi, in ordinem redigerem, & publici juris facerem.

Non eqvidem inficias ire possum aut volo, multos Autores, qui quædam de *Jure Fenestrarum* tradiderunt, reperiri posse; sed certe ea tam sparsa & tantilla sunt, ut quis haud facile quæsitâ ex illis obtinere, fructumque exinde speratum colligere queat. Et quotus quisque demum est, qui sufficienti Bibliotheca instructus sit, ut omnes istos Autores, partim etiam rariores, possideat, aut tanta opera istos, si quidem possideat, pervolvere ob unicum hoc argumentum velit? Necessarium itaque duxi, huic operi manum admove-
re, & causam tam gravem, aliquanto
prolixius & diligentius elaboratam, Ju-
ris

P R Æ F A T I O.

ris peritorum Oculis exhibere, eorumque benignæ Censuræ submittere, ut Themidos cultores habeant, quorum casu emergente & necessitate requirente, semper recurrere queant.

Quod si enim ullum juris argumentum, multis difficultatibus & obscuritatibus involutum est, materia servitutum (cui tanquam generi, materia Fenestrarum, inesse patet) ad eam classem merito est referenda, quippe quæ tantis hinc inde tenebris obfuscata est, ut quotidie novis litigiis ansam Advocatorum ingeniis exercendis amplissimum campum præbeat, & Judicum optimorum sententiam suspendat. Imo quoties lites, circa ejusmodi negotia occurrunt, istis, qui in foro non occupantur, ex iis, quæ in ipso tractatu dicentur, & ex præjudiciis & Consiliis Jutorum adjectis, clarum fore confido; illis autem qui judic

cia

)()(

P R Æ F A T I O.

cia sedulo frequentant , ex quotidiano auditu & visu , dicta jam nota esse puto. Non igitur spe frustrabor , si mihi firmissime persuadeo , ex hoc nostro , quancquam exiguo opere & labore , magnam utilitatem , tam in eos , qui Jura in Academiis docent , quam eos , qui Juribus in foro tractandis occupati sunt , redundaturam. Juris enim Antistites & Antecessores in hoc libello jus altius tollendi , & jus altius non tollendi , in primis autem servitutem luminum & prospectus , fuse , distincte tamen & solide tractatum invenient ; Juris autem Practici & qui litigantibus jura subministrando vacant , præter solidam dictorum jurium scientiam , etiam Præjudicia & Responsa , asserta nostra tum confirmantia , tum illustrantia reperient. Quia vero juxta effatum Poëtæ ille

Omne tulit punctum , qui miscuit utile dulci ;

Ita-

P R Æ F A T I O.

Itaque appendicis loco, inter *affinia*, memoratu quædam digna, & quidem brevibus, prout instituti nostri ratio postulavit, adjunximus, scilicet de *candelis*, *luminibus*, *lampadibus*, & *lucernis*, quibustandem subditæ sunt *Ordinationes*, res istas concernentes, imprimis autem *Ordinatio Regia Viennensis*, *Lipsiensis* & *Berolinensis de Laternis*. Tu vero L. B. fruerere hoc nostro labore, atque si aliquando eventus spem fefellerit, pro humanitate tua ignosce, & interdum etiam bonum Homerum dormitare, memento; si vero eum ad palatium tuum esse invenies, mihi gratulabor, & ad alia impofterum edenda, promptior ero. Vale!



Elenz.



Elenchus Capitulorum hujus Tractatus.

CAPUT I.

Etymologiam, homonymiam, synonymiam, definitionem,
usum & originem fenestrarum, item definitionem normam-
que nostri continens juris. Pag. 1

CAP. II.

Divisionem & causam Efficientem Juris Fenestrarum com-
plectitur. 12

CAP. III.

De Forma constituendi hujus Juris, & de subiecto vel Perso-
sonis, quibus hoc Jus inhæret. 94

CAP. IV.

De Forma constituti Juris Fenestrarum. 140

CAP. V.

De Objecto Juris Fenestrarum. 158

CAP. VI.

De Effectibus Juris Fenestrarum. 165

CAP. VII.

De Processu in causis Jura Luminum & Fenestrarum respicien-
tibus, 195

CAP. VIII.

Contraria Juris Fenestrarum continens. 241

CAP. IX.

Affinia Juris Fenestrarum exhibens. 264

De

De
JURE
FENESTRARUM.

CAPUT I.

*Etymologiam, homonymiam,
synonymiam, definitionem, usum & originem
fenestrarum, item definitionem normamque
nostri continens Juris.*

§. I.



Utilitatem materiæ nostræ praxis quotidiana loquitur, & ratio naturalis quoque docet, siquidem quo res est magis necessaria inter homines, eo frequentiores circa eam excitantur lites. Sic jus nostrum *fenestrarum*, quippe sine quo obscuri & tanquam inter mortuos degeremus, est utilissimum jus, quanquam & pariter difficillimum sit, partim ob variantes Doctorum opiniones, partim ob varia variarum Rerum publicarum circa id ipsum statuta.

Juris Fene-
strarum
utilitas.

A

§. 2. Nos

§. 2.

Etymon
vocis fe-
nestræ.

Nos ut nil intactum relinquamus, quod dilucidandæ huic materiæ inservire possit, ordimur ab *Etymo* vocis *fenestra*, quod varii varie resolvunt. ISIDOR. ORIG. lib. 15. c. 7. *inquit fenestra dicta eo, quod lumen fænerentur (lux enim Græcis φῶς est) vel quia per eas intus positus homo videt.* Contra *Spaten im Deutschen Sprach : Schatz* h. voc. germanicam esse vocem contendit, a *Sahn* eam derivans, quod *linteum* proprie denotabat; veteres enim Germanos aperturas ædium, id est, *fenestras* & ostia *linleo* obduxisse & sic adversus tempestates munivisse, aliosque cum DENZLERO in *Clav. Lat. Ling.* illud a Græco φαίνειν, *lucere*, derivasse. Nos ut ingenue fateamur, plures opiniones allegare haud juvat, siquidem (ut *August. lib. de principiis dialect.* dicebat) ut somniorum interpretatio, ita verborum origo pro cujusque ingenio prædicatur.

§. 3.

Senster,
Gerüste/
Senster, La-
den / Sen-
ster, Ge-
stell / unde
deriventur?

Cæterum notari merentur verba germanica ab hinc derivata, ex. gr. *Senster : Gerüste*, vel *Senster : Gestelle*, quod latine diceremus *jugamenta fenestrarum*, quarum postes *Senster : Stöcke* / latine *scapi fenestrarum* vocantur. Descendit inde etiam *Senster : Laden*, vel *Senster : Liet*, *Liet* enim & *Laden* antiqua nostra vernacula idem sunt, quod ex voce vernacula *Augen : Lieder*, id est, *Augen : Laden*, palpebræ quibus oculi teguntur, colligi potest. A latina voce descendit verbum *fenestrare*, *Senstermacher* / quo PLIN. lib. 11. c. 37. usus : item *fenestratus*, a, um, ut apud VARRON. lib. 7. de *Ling. Lat.* domus *fenestrata*; hinc *fenestrata pectora* apud VITRUV. *proæm. lib. 3*, sunt aperta.

§. 4. Qvoad

§. 4.

Quoad *homonymiam* notandum, accipi vocem *fenestra* Ety. non sequitur homonymon.
 (1.) pro quavis apertura muri, ein Loch in der Mauer, apud VITRUV. in peroratione operis sui §. 23. (2.) pro quovis patulo, quo transitus aditusque est, apud VIRGIL. lib. 11. *Aeneid. vers. 482.*

- - - *jamque excisa trabe firma curavit
 Robora, & ingentem late dedit ore fenestram.*

(3.) pro loco, ubi venum exponuntur merces levioris momenti, & hic significatus est Auctorum infimæ latinitatis, exempla vid. apud CAROL. du FRESNE in *Glossario voce: Fenestra*, (4.) & quidem diminutivum, *Sensterlein*, pro omni re, quæ claudi potest, hinc scriniolum in parietibus dicitur *Sensterlein*, (5.) denique pro apertura in parietibus ædium, per quam lumen aut radii solares vel lunares admittuntur, ut apud VIRGIL.

- - - - *qua se
 plena per insertas fundebat luna fenestras;*
 & per quam prospici in loca vicina potest, & hic significatus pertinet ad Dissertationem nostram.

§. 5.

Quoad *synonymiam* illud maxime notatu dignum est, Synonymia.
 apud Romanos fenestras etiam *lumina* dictas fuisse, ut apud CICER. lib. 2. epist. 2. ad Atticum: *radiorum διάφανοις seu διάφασεις* (id est interlucentia aut transparentia) *latis luminibus non tam solere esse suaves*, quæ vox sæpius apud Auctores Juris occurrit.

§. 6.

Fenestra-
rum defini-
tio.

Fensterlein definiri posset, quod sit eine Oeffnung in der Mauer eines Gebäues / dadurch Licht hinein fällt / und daraus man sehen kan ; SCAMOZZ vergleicht die Haupt- Thüre mit dem Maule / und die Fenster mit den Augen / weil sie das Licht von aussen empfangen / und in das Gebäude lassen. So sollten auch billich diese so nützliche Stücke eines Gebäudes / wodurch diese von den Wohnungen der unvernünftigen Thiere unterschieden werden / ihre Verhältnisse und Zierathen so wol als die Thüren haben. Vor allen muß man diese Oeffnungen nach der Grösse des Gebäudes richten. Dann wo sie zu klein und zu wenig werden / bleibt das Gebäude dunkel. Sind sie aber zu groß und zu viel / so kommen sie nahe an einander / schwächen ihre Wand / lassen die Hitze und Kälte zu häufig ein / und können wol zu dem Verderben des ganzen Hauses beitragen. *Vid. plura apud A.C.DAVILER ad Vignola Civil-Bau-Kunst, p. 140.* Quamvis rem perfecte satis claram & omnibus notam definire haud conveniat: dummodo illud notetur, apud Romanos vocem *fenestra* semper denotare aperturam in pariete ipsam: hoc autem, quod deinde apertura illi inferebatur, & ad lumen intromittendum tempestates vero & ventos coercendos aptum erat, alia & a diversa materia ex qua fiebat, diversa quoque sortiebatur nomina: verb. grat. *specularia, cancelli, transennae, vela, cilia, syrtes*, &c. de quibus *infra §. 9.* Nos hodie quod aperturis illis inserimus & ex vitreis laminis plerumque fit, (& mediante plumbo flexili & jugamento ligneo, eum in finem construitur, ut parietis aperti spatium impleatur, & locus illuminandus illuminetur,) Fenster etiam appellamus.

§. 7. Pri-

§. 7.

Prima fenestrarum mentio fit *Genes. 6. v. 16.* in extru-
 ctione *Arce Noëtica*, ædificii a summis Architectis nunquam
 satis admirandi. Ein Fenster solt du dran machen oben
 an / einer Elen groß / *Genes. 7. v. 11. rupti sunt omnes fontes*
abissi magnæ, & cataractæ cæli apertæ sunt, ubi versio Lutheri
 Germanica Da brachen auf alle Brunnen der grossen
 Tieffen / und die Fenster des Himmels thäten sich auf.
& 2. Regum 7. v. NB. Si Dominus fecerit etiam cataractas in Cælo,
 und wann der HErr Fenster am Himmel machte. It. *Iesaiæ*
24. v. 18. Die Fenster in der Höhe sind aufgethan. Sed
quoniam heic nostri non est disquirere quid sint cataractæ,
idcirco Lectorem Benevolum ad B. JOH. SAM. STRYCKII Disserta-
tionem de Jure cataractarum cap. 1. §. 16. & seqq. remittimus.
 Sane ex necessitate fenestrarum in habitationibus patet, pri-
 mos statim terræ habitatores eas in usu habuisse, quam-
 quam (ut credibile est) ad lumen saltem recipiendum, non
 simul ad prospectum, quod lux cum multitudine filiorum
 hominum (id est impiorum) crescens forte invenit. Inte-
 rim & fenestræ luciferæ quibus lucem, & prospectivæ qui-
 bus prospectum percipimus (quarum fit mentio in *l. 12.*
§. 2. & 3. C. de ædific. privat) apud omnes gentes in usum ve-
 nerunt, quanquam non crediderim ubique eas diversæ fuisse
 formæ, sed ita factas, ut uterque finis simul obtineretur.

Antiquissi-
 mus fene-
 strarum
 usus.

§. 8.

Sicut etiam Romanos ad utrumque finem fenestras ha-
 buisse, ostendit JOH. CASTALD. *Decad. 7. Observ. Critic. c. 6.*
 contra UNGEBAUR *Exercit. Justin. 6. §. 8.* aliosque, qui con-
 tendunt,

Romani fe-
 nestris tam
 ad prospe-
 ctum quam
 ad lumen
 immitten-
 dum ute-
 bantur.

tendunt, ad lumen saltem recipiendum iis usos fuisse. Et probat frequens mentio servitutum luminis & prospectus. Constitutio demum LEONIS Imperatoris, quam pro urbe *Constantinopoli* fecit, meminit luciferarum & prospectivarum tanquam distinctarum fenestrarum, *vid. l. 12. §. sed cum nostra 2. vers. Et ei qui, &c. C. de edificiis privatis.*

§. 9.

Hi adversus
aëris intem-
periem spe-
cularia ex
multifariis
materiis
præparata,
loco fene-
strarum ad-
hibebant,

Cæterum, ne nihil antiquitatum Romanarum, (quippe quæ insigniter materias jurídicas illustrent, judicante ita JOA. BAPTIST. PACICHELLO *in tr. de Distantiis, membr. 3. n. 2.*) prætereamus, observamus porro Romanos fenestris suis, id est, aperturis in muro ad lumen & prospectum factis adversus intemperiem aeris inseruisse & effixisse specularia (*wie wir heut zu Tage die gläserne Fenster*) quæ nihil aliud erant quam tenues crustæ sive laminæ (*Scheiben*) ex speculâri lapide sectæ & gypso sicut hodie plumbo commissæ. Specularis enim lapis, de quo PLIN. *lib. 36. cap. 22.* videri potest, & qui alabaistro nostro forte convenit, in tenues crustas findebatur, sicut hodie vitrum. *Bisßweilen wurde auch dünnes Horn darzu gebraucht / denn der Gebrauch des platten Glases war den Alten unbekannt / wie noch heut zu Tag Laternen mit Horn / an statt des Glases / gefunden werden.* Cilicia etiam habebant, quæ erant vela aut tegumenta aspera ex pilis pecorum, *l. 12. §. 17. ff. instruct. Legato ibique Dionysius Gothofredus. JACOBUS CUIACIUS Observ. 13. lib. 13.* Sed & cancelli facti in modum retis. *Vid. omnino JAC. CUIAC. Observ. 30. l. 13.*

§. 10.

Laudatur
Romano-
rum mate-
ria fenestra-
rum.

Ex quo apparet, Romanos hisce crassis materiis melius se munivisse adversus intemperiem aëris, frigus scilicet & ni-

nimum solis calorem *vid. l. 12. §. 16. ff. de instruct. Legat. & Ventos, PLIN. 2. Epist. 17. MART. l. 8. Epigram. hybernis objecta notis, specularia pueros admittunt soles & sine sole diem. DIONYSIUS GOTHOFREDUS ad d. l. 12. §. 25. ff. de instruct. Legat. Lit. q. & JAC. CUIAC. l. 13. Observ. 13. quam nos hodie vitreis nostris fenestris, aut non tantum luminis captasse, quam nos per lucidum vitrum, hinc plus luminis cælestis opus habebant, adeoque frequenter usi sunt servitutibus luminum, sæpissimeque disceptarunt circa fenestras faciendas vel obscurandas. *Vid. JAC. CUIAC. lib. 17. Observ. 35. Accedit, quod non tam fenestrarum amplitudine numero ac dispositione, uti hodie fit, quam columnis potius aliisque ornamentis ædium suarum prospectum exornaverint, & quod parvas & raras fenestras habuerint. Vid. omnino JOH. BAPTIST. DONIUM, de Salubrit. restit. agr. Roman. f. 220.**

§. II.

Porro notari non inutile erit, per Leges XII. tabularum privata urbana ædificia ita construi debuisse, ut spatium duorum pedum & semis [vel duorum, secundum *L. fin. ff. fin. regund. GOTHOFRED. ad l. 12. Cod. de ædific. privat.*] interjectum liberum manserit, quod legitimum appellat Ictus in *l. 14. ff. de servit. præd. urban. vid. omnino DION. GOTHOFRED. ad d. l. & FR. HOTOMANN, Amic. resp. lib. 2. cap. 4. [Jure vero noviori atque Justiniano aliud spatium tam prædiis publicis, quam privatis præfinitum reperitur, ita sc. ut in ædificando juxta ædes publicas intermittatur spatium XV. pedum. l. 9. Cod. de ædific. privat. ; inter vicinorum ædes privatas vero spatium XII. pedum a parte ima ædificii usque ad summam. l. 12. §. 2. Cod. de ædific. privat. idque ideo, ut tali intervallo publicæ ædes eo magis a periculo incendii vel*

Secundum
leges 12.
tabb. pri-
vata ædifi-
cia urbana
2. pedum &
semis spa-
tio inter-
misso con-
strui debe-
bant.

quid Jure
noviori Ju-
stiniano
hac in re
obtineat?

alte-

quid mori-
bus nostris
Germani-
is?

alterius incommodi ab ædibus privatis metuendi vindicen-
tur, & privato cuidam ædificatori, perperam fortean fa-
bricato loco, ex destructione futura nullum verendum sit
detrimentum. *L. 9. Cod. de ædific. privat.* ibique BRUNNEMANN.
num. 12. PEREZ. ad Cod. tit. eod. num. 2. Venerand. Nostr.
Colleg. Dn. D. HILDEBRANDI dissertat. de legitim. prædior.
spatio, von Winkel- Rainen- oder Rangen Recht. §. 5.
Hæ Constitutiones Architectonicæ hodiernum equidem
non amplius observantur, interim tamen singulis fere in
regionibus & oppidis peculiari statuto ac lege provinciali
de ædificiis extruendis promulgata, aliud spatium inter
ædificia relinquendum, determinatum deprehenditur. Ex-
empli loco esse poterunt STATUTA NORIMBERGENSIA,
in quibus ejusmodi spatii legitimi a juris communis dispo-
sitione abeuntis determinationem ordinatam legimus RE-
FORMAT. *tit. 26. L. 3. §. ult. verb.* so aber einer von neuen
bauen / und hinter sich einige Licht oder Trüpfen haben
wollt / der soll zu einer Reihen nicht weniger / dann 3.
Stadt Schuh ungebaut liegen lassen. In der Breß-
lauischen Bau-Ordnung de Anno 1688. sancitum
extat: Daß wann jemand gegen seinen Nachbarn Licht
oder Fenster benöthigt / derselbe von der Gränze seines
Nachbarn mit der Wand / darein er die Fenster machen
will / auß wenigste 3. El'n verbleiben solle. Similiter
STATUTA HELDBURGENSIA requirunt *tit. 11.* Daß eine ganze
Gemeinde Reichen und Winkel / darinnen 2. Nachbarn
Trauffe fällt / 3. Schuh weit / ein halb Trauf Recht
aber / anderthalb Schuh / wo das Spatium nicht ist /
seyn solle.] Spatium vero istud legitimum veteres ambi-
tum vocarunt. *FESTUS in ambit. 15. ISID. ult. Varr. 4. de*
lingua. Hinc quia utrinque itinera habebant ædificia Ro-
mæ,

mæ, nec ita contigua erant, ut nostra hodierna, *Insula* vocabantur. vid. omnino BASILII FABRI *Lexic. hac voce, & loca ibi citata*. Sed tamen etiam contiguæ ædes Romanæ erant, ut manifeste colligi potest ex TACIT. ANNAL. 15. cap. 43. ubi post incendium illud grande, Nero communionem parietum in restauranda urbe prohibuit, quæ igitur frequentabatur antea, & in illis regionibus urbis, quæ illæsæ erant, permansit, item ex l. 6. §. plane si divisit ff. commun. præd. ubi dicitur; *sæpe fieri, ut domus una facto pariete in duas dividatur*: quæ contigua ædificia speciatim domus vel ædes appellatæ sunt: Interim Insularum multo major erat copia, siquidem P. VICTOR *de Notitia Imperii* earum 46602. numerat, domuum vero 1780. vid. LIPS. lib. 3. *Dial. ult. de magnitud. Rom.* it. JOH. VOLK. *Bechmanns Dissert. de Domo, in præmio*. Hæc observatio multum lucis nobis affundet infra, & maxime in explicandis servitutibus luminum.

§. 12.

Progredimur ad vocabulum *Juris*, de quo hæc notanda sunt. Jus vel denotat legem, seu jus præceptivum, sic dicimus *jus Romanum, Germanicum, &c.* pro legibus Romanis, Germanicis, &c. vel denotat qualitatem moralem personæ competentem ad juste aliquid habendum vel agendum, seu jus permissivum, & hicce significatus proprie est hujus loci, quamvis nec alter a nostro instituto plane alienus sit, cum omne jus permissivum vel corroboretur per jus præceptivum, si nempe lex aliis vetet, ne me jure meo utentem turbent, vel constituatur per illud, verb. gr. si lex vetet, ne quis in suo *fenestras* faciat in vicini prædia prospicientes, jus vicino oritur, alterum tale quid tentantem impediendi.

Quid denotet vocabulum *Juris*?

§. 13.

Hisce prænotatis, jam eo melius intelligetur nostra juris *definitio*, quæ hæc esto: *Jus fenestrarum est facultas jure competens circa fenestras faciendas, ut per eas lumen cæli vel aërem vel solem in pradium nostrum immittere, vel prospectum in loca vicina facere possimus.* Sermo itaque nobis eris de eo, quid quivis in societate civili vivens, & ædificia possidens respectu vicinorum; vel in urbe vel extra urbem degentium, circa lumen & prospectum & *fenestras* ad eundem finem faciendas, jure queat, quæ occasione dicturi etiam sumus de variis variarum Rerumpublicarum peculiaribus circa hanc rem legibus & statutis,

§. 14.

Hæc materia declaranda ex Juræ naturæ, Romano, Doctorum Opinionibus ut & jure nostro Germanico.

Hoc autem ita faciemus, ut (1.) solida fundamenta ex *Juris Naturæ* genuinis principiis ponantur, (2.) dispiciatur, quid *Jus Romanum* de hac re statuerit, & ex ipsis ejus legibus iusta ratiocinatione deducatur, (3.) adeoque Doctores non ad auctoritatem allegentur (Doctori enim non creditur, nisi sententia ejus legibus conveniat, SIGISMUNDUS SCACCIA de *sententia & re judicata gloss. 14. c. 24. n. 10.*) sed ad id saltem, ut sciri possit, quid alias de hac vel illa quæstione inter Jure-Consultos & in foro judicatum fuerit, vid. CASP. ZIEGL. *Dicastice Concl. 39.* (4.) dispiciatur etiam quid *jus nostrum Germanicum* & *statuta localia* disponant, quæ, ut in aliis multis, ita maxime in materia ædificandi, juri Romano repugnant, quod quoties fit, *jus Romanum* non observatur, JOAN. SCHILTER. *Ex. 1. §. 11. Lit. a.* quia
subsi.

subsidiarium tantum est, [id quod disertis verbis innuit RE-
CESS. IMPER. de An. 1654. §. benebens sollen 105. ibi: es
sollen Cammer-Richter und Beysitzer bey Administra-
tion der heilsamen Justiz, sowol die Statuta und Gewohn-
heiten/ als die Reichs-Abschied und gemeine Rechte vor
Augen haben / & clarius adhuc ORDINATIO JUDICII AULICI
tit. 1. §. und weilen:c. verb. sodann zupörderst unser Röm.
Kaysersl. Wahl: Capitulation, Reichs-Abschiede/ Reli-
gion- und Profan-Frieden / und dem jüngsten Schnabrü-
ckischen Friedens: Schluß / wie auch jedes Standes/
Lands / Orts und Gerichts / sonderlich die gebühlich
allegirte und probirte Privilegia, gute Ordnungen und
Gewohnheiten / und NB. im Mangel derselben / die Kay-
serl. Rechte und rechtmässige Observationes und Gebräu-
che in acht nehmen / und nach denselben ihre Bescheide/
Decreta und Urthel richten. STRYK. in us. modern. Pandect.
discurs. preliminar. §. 28. Hinc in decidendis controversiis cir-
ca materiam servitutum exortis, primo omnium inspicienda
sunt pacta & conventiones contrahentium, l. 19. §. 1. ff. lo-
cat. conduct. l. 51. ff. eod. si nulla pacta adsunt, ad consuetu-
dinem & observantiam loci specialem, aut hac quoque de-
ficiente, ad Statuta loci recurrendum; si & horum nihil
adsit, consuetudo Provinciae generalis, aut, ea deficiente,
leges & Ordinationes Provinciales attendendae, arg. l. 32.
& l. 37. ff. de legib. Si in his casus propositus non est de-
cisus, tandem Jus Civile sequendum. FUCHS in paraphras. In-
stit. tit. de Offic. Judic. ad pr. vid. NOSTR. Prolegom. Jur. uni-
vers. cap. 2. §. 2.]

Quis ordo
in deci-
dendis con-
troverfiis
luminum &
fenestra-
rum obser-
vandus?

§. 15.

Occasionem nobis dederunt multi textus, v. gr. in
Pandectis l. 3. l. 4. l. 6. l. 9. cum seqq. 10. 11. 12. l. 15. cum seqq.

B 2

16. 17.

Textus ad
fenestra-
rum mate-
riam qua-
drantes.

16. 17. l. 21. cum seqq. 22. 23. l. 40. de Servitutibus prædiorum urbanorum. In Codice l. 8. & 9. de Servitut. & l. 12. cum seqq. de ædificiis privatis.



CAPUT II.

Divisionem & Causam Efficientem Juris Fenestrarum completur.

§. I.

Causa efficiens Juris fenestrarum.

Causa efficiens hujus juris duplici modo considerari potest, sicut & ipsum jus fenestrarum. Est enim vel *juris naturalis*, vel *juris positivi & Civilis*. Si juris naturalis est, lex naturalis ejus est causa efficiens.

§. 2.

De rebus communibus.

Jubet enim ea lex (1.) ut res communes, id est, quæ inexhaustæ sunt utilitatis, ita ut earum usus natura sua omnibus hominibus citra metum dissidii sufficere possit, ex. gr. Aër, (sub quo lumen & calor solis comprehenditur) aqua profluens, mare, §. 1. INSTIT. de Rerum Divisione l. 2. ff. de R. D. ut hæc, inquam res proprietate nullius sint, usu vero omnibus pateant. Nam stultum esset, eas res sibi tanquam proprias addicere, cum ob eam saltem causam rem aliquam mihi propriam faciam, quia timeo, ne ejus usus, qui omnibus non sufficit, mihi tandem deficiat, ideo

ideoque excludo alios ab ejus usu, ut sunt res fungibiles, quæ ratio cessat in rebus communibus.

§. 3.

Deinde notandum, dari inter res quæ communes esse debent, & res quas proprias fieri expedit, ne ob insufficienciam usus lites oriantur, speciem quasi mediam, rerum, quæ secundum quosdam usus omnibus sufficiunt, ut ita ex officiis humanitatis communes manere debeant; secundum quosdam vero omnibus haud sufficiunt, ut ita propriæ fieri debeant: ex. gr. *flumen* quoad navigationem omnibus sufficit, si enim cuilibet piscari licitum esset, mox pisces deficerent.

Communes res interdum proprias fieri.

§. 4.

Sic etiam *aër* (sub quo, ut dixi, lumen & calor solis, quia eisdem semper insunt, continentur) res est communis, quoad respirationem, lucidationem, omnesque alios ejus usus, quibus toti generi humano sufficiunt; sed quoniam iis rebus non uti possumus sine subsistentia in loco certo, hoc respectu usus earum non omnibus sufficit, sicut nec terræ usus supra quam ædificium meum positum est; Si enim alter ædificare, aut aliud quid facere in meo vellet, ego e contra impedirer; hinc non inhumanum est, eas res hoc casu fieri proprias, & dici ejus esse cœlum, id est, aërem, cujus est solum, interim tamen manent in se & secundum ejus usus inexhaustos, res communes, & maxime inhumanum foret, ab earum usu innoxio alios excludere velle, etiam in suo.

Usus rerum communium certo respectu non omnibus sufficit.

§. 5.

Jure natu-
rali cuius
liberum est
fenestras fa-
cere, etiam
in vicini
prædia
prospicien-
tes,

Sic immittere *lumen* vel *aërem* in ædificia sua ab omni-
bus lateribus quivis per parietes suos jure Naturali potest,
*l. 8. §. 5. verb. in suo enim alii hætenus facere licet, quatenus
nihil in alienum immittat. ff. si servitus vindicetur, & pro-*
spectum sibi facere in loca vicina, etsi aliena, per aërem lu-
minosum: innoxius enim hic usus est luminis. Nam damnum
nullum inde sentit; quod enim posteriore casu aliqui dicant,
incommodum id esse vicino videri sua secreta, suas formo-
sas fœminas, id quidem aut mera est invidia, aut si vel ma-
xime rationabilis causa subfit, impediri potest contra aliquid
ædificando aut ponendo. Non invidus erat hac in re
DRUSUS, Romanus, qui Architectum ita allocutum fuisse
fertur: Tu vero ita compone domum meam, ut quicquid
agam, ab omnibus perspici possit. VELL. PATERC. *l. 2. alleg.*
a PHIL. ANDR. OLDENBURGERO *in tractatu suo de quatuor ele-*
mentis, tit. 4. §. 5.

§. 6.

Nemo in
usu rei suæ
turbandus,

Jubet ea lex (2.) ne homo hominem turbet in usu rei
suæ, quam propriam sibi fecit. Hæc duo præcepta ulterius
probare & ad principia *juris Naturæ*, id est, propositiones pri-
mas & generalissimas, unde reliquæ omnes fluunt, revocare,
supervacaneum erit; Nam sicut notum est, principium illud a
HUGONE GROTIUS in convenientia cum natura rationali, a
SAMUELE PUFFENDORFIO in socialitate, ab aliis aliter, a CHRIST.
THOMASIO denique in eo positum esse, quod vitam beatam &
diuturnam reddat; ita quivis videt, ex omnibus hisce prin-
cipiis nostras fluere theses.

§. 7. Lex

§. 7.

Lex autem, five potius obligatio inde orta, cum regulariter pro correlato jus habeat; ita & ex *duobus* nostris præceptis *juris Naturæ* homini duplex jus oritur, *primum*, ut unusquisque pro lubitu luminis usurpandi habeat facultatem, dummodo alteri non intervertat usum luminis & aëris, quem ædificiis suis inclusit, adeoque sibi proprium fecit, *secundum*, ut possit quivis liberrime re sua uti.

Duplex Jus
ex duobus
præceptis
Juris natu-
ræ oritur.

§. 8.

Exinde porro generale deducimus axioma: Posse quemvis in suo ædificare pro lubitu luminis habendi gratia; quod & *Jus Romanum* ex *Jure Naturæ* repetiit & confirmavit, *l. Proculus 26. ff. de damno infecto. l. 8. C. de Servit. C. aqua ibi: altius quidem ædificia tollere, si domus servitutem non debeat, dominus ejus minime prohibetur, C. d. l. 9. ibi: tollendi altius ædificium vicino non est interdictum.* Quod ut Doctores eo magis demonstrent, ad coelum usque extendere solent, *vid. eos ad. d. l. 8. & STEPH. FORCATULUS de occulta Juris-prudentia seu Necyomantia. Dial. 16. n. 9. ait: Cuique liberum, in infinitum plus, quam turrin Babel attollere, aut ultra turres Germanicas Argentoratensem, Landshutensem, Viennensem, Brunsvicensem, &c.*

Quivis fe-
nestras
quod & ubi
velit, facere
pollet.

Quam places alta potes per fundum tollere tecta.
Ein jeder mag auf seinem bauen in die Höhe / und graben in die Tieffe nach seinem Gefallen / doch ohne des Nachbars Schaden / ait *Jus Bohemicum c. 41. K. 14. vid. PHIL. ANDR. OLDENBURGERI tr. de quatuor elementis. tit. 4. §. 1. ANDR. GAILIUS 2, Observ. 69. n. 1. BENED. CARPZOV.*

p. 2. c. 4. d. 1. CASP. KLOCKIUS 4. *Conf.* 47. n. 15. *seq.* & vol. 3. *Conf.* 147. n. 15. 17. & 29. ANTON. GOBIUS *Consult. decis.* 132. n. 1. RIMALDUS *Senior.* *Conf.* 71. n. 1. JOH. VINCENT. HONDED. *Conf.* 80. n. 14. lib. 1. ALDOUIN. *Consil.* 10. n. 6. JOH. PAPT. FENZON. *ad Stat. Urb. cap.* 104. n. 3. JOH. PAPT. CIARLIN. *Controv.* 182. n. 1. JOH. FRANCISCUS ANDREOLUS *Controv.* 395. n. 1. & *seq.* ALEXANDER SPERELLUS *Decis.* 55. n. 1. PET. FRANCISCUS TONDUT. *Resol. civil.* 88. n. 30. *cum seq.* JUL. CAPON. *Discept. forens.* 381. n. 5. AMAT. DUNOZET. *Decis.* 404. n. 1. JOH. FRANCISC. MAROTTA. *Discept. forens.* 35. n. 6. *cum seq.* JOH. KÖPPFN. *Observ. Practic.* 78. n. 4. Ergo sequitur porro: Quemvis posse in suo pariete fenestras facere, quot & ubi velit, adeoque etiam in prædia vicini prospicientes. DAVID MEVIUS *ad Jus Lubec. part.* 3. tit. 12. art. 13. n. 8. FRANCISCUS MARIA PECCHIUS *de Servitutibus Tom.* 2. cap. 8. *qvæst.* 19. n. 1. *seqq.* ibique citati, qui aperte demonstrant, ædificantem seu vicinum posse aperire fenestram, fenestrasve, & etiam in progressu temporis, seu quovis tempore voluerit, in eo ædificio longe antea confecto, esto nunquam ibi apertæ fuerint fenestræ, & esto inde conspiciantur interiora domuum, aut hortorum vicinorum, vel aliud detrimentum per accidens exinde eis sequatur, non obstante, ut dictum est, tanto temporis lapsu, in quo nunquam fuerunt apertæ aliquæ fenestræ. Hujus præjudicium affert CHRISTOPH PHILIPP. Richter *Tom.* 2. *Consil.* 276. in *Collegio Mens.* Aug. 1607. ADAMO Stollen zu Blanckenburg/ ita conceptum: Ist durch euer Hinter-Haus vor Alters ein Lust-Senster in euers Nachbarn Hinter-Hof gangen / und woller mehr Fenster dahin bringen. Ob nun wol euer Nachbar allein aus diesen Ursachen / daß man dadurch in seinen Hinter-Hof sehen könne / euch zu verhindern sich unterstehet / dennoch da er nichts anders und erheblicheres vorzuwenden hat/

hat, so seyd ihr dessen ungeacht, euren Gefallen nach, andere Fenster machen zulassen befugt/ aber doch ist euren Nachbarn dieselbe zu verbauen unbenommen. *W. R. W. jung. HIERONYMI ROCCÆ Disp. Jur. Select. cap. 176. n. 5. & cit. ANTON. GOBII Consultation. Decisiv. 132. n. 4. Id idem probat AUG. BARBOSA in d. l. altius n. 4. probans dictum LUDOVICI MOLINÆ de Justitia & Jure, Disp. 709. num. 4. Tom. 3. ALPHONS. GOMEZ. ad l. 46. in versic. ex quo etiam, si per mille annos & tempus immemorabile nunquam ibi fuisset talis fenestra, nisi ex adverso probaretur, quod iste vicinus voluerit aperire fenestram, & ei prohibitum fuit, & acquie- rit dictæ inhibitioni cum lapsu decennii, quia in eo casu censeretur acquisita servitus, ne possit ibi fenestra fieri, ita idem GOMEZ. & BALD. CASTRENS. & SALYCET. FLORIAN. in l. qui luminibus. ff. de Serv. præd. urban. Quod itidem Jus Romanum statuit per l. 8. §. 5. ff. si serv. vind. ubi regula: qui- libet in suo facere potest, quatenus nil immittit in alienum; [at qui in suo pariete fenestras aperit, is in alienum re vera ni- hil immittit, quia etiamsi prospiciat in alienum, nihilomi- nus oculos domi & in capite suo retinet. Facit huc L. 2. pr. & §. 19. ff. ne quid in loc. publ. & L. 1. ff. ne quid in loc. Sacr. ubi quidem expresse prohibetur aliquid in publicum immit- tere, sed licitum est in publicum prospicere & fenestras ha- bere, Ergo prospicere non est immittere. CARZOV. part. 2. Const. 41. def. 12. addat.] l. 40. ff. de S. P. V. & l. 9. C. de Ser- vit. & aqua. ubi in communi & alieno tantum pariete de- negatur jus immitendi fenestras, vid. HUGO. DONELL. lib. 11. Comment. Jur. Civ. cap. 5. & DOCTORES in l. altius 8. C. de Serv. & aqua. HIERONYMI ROCCÆ Disput. Jur. Select. cap. 175, num. 31. & 32.*

§. 9.

Refutantur
Dissentien-
tes,

Quanquam hoc ita extra dubium positum sit, miror tamen inveniri Ictos maximi nominis, qui quoad fenestras versus Vicinum in proprio pariete factas dissentiunt. [Alii enim existimant, nemini in proprio pariete fenestram, nulla prius servitute constituta, vicinis invitis & refragantibus aperire fas esse, ut FRANCISC. DUARENUS *lib. 1. annivers. Disputat. cap. 33.* JACOB. CUJAC. *lib. 1. Obs. cap. 31.* BESOLD *in delib. Jur. ex lib. 8. Pandectar. quest. 12. pag. 503.* Alii distinguunt inter fenestras *prospectivas*, quibus aërem haurimus, & amœnitatis ergo ad prospiciendum utimur, & inter *luciferas*, quibus tantum solem excipimus, item inter parietem *vicinum & remotum*, *novum & antiquum*, ita, ut in pariete nimis propinquo nullæ fenestræ, neque *prospectivæ* neque *luciferæ*, nisi antea ibi fuerint, sine servitutis jure fabricari possint, sed in pariete legitima distantia *remoto*, id est, si novus duodecim pedum spatio a vicinis ædibus, vetus autem 10. pedibus distet, fenestras quidem *prospectivas* facere, *luciferas* autem utrique huic parieti immittere tunc liceat, si modo sex pedum intervallum inter ædes vicinas intercedat, per text. express. in *L. ex pace 12. §. 1. 2. 3. & 4. cum L. seq. Cod. de edific. privat.* quam sententiam tuetur, eamque aliis præponendam, & in judicando sequendam esse contendit HARPPRECHT. *ad §. 1. Inst. de servit. prædior. num. 53. seqq.*] Verum dissentientium istorum Doctorum argumenta facile dilui possunt. Nam quod 1.) dicant, incommodum id esse vicino, *wegen der Gefahr des Aussteigens* / id nihil movet, cum non quærat, quid commodum sit vicino, sed quid Jure quis possit ex libertate naturali, quam leges Romanæ confirmarunt, præsertim cum ob ædificia eorum separatim extructa, nec ita contigua, uti nostra hodierna (*vid. supra cap. 1. §.*

1. §. 11.) incommodum illud tam grave vicinis esse non potuerit, [accedit, quod etiam altius ædificando molestia inferatur vicino, quod tamen jure libertatis omnimodo est permissum. Et molestia ista bene averti poterit, si vicinus ex adverso parietem, aut tabulatum, aut quidvis aliud erigat in suo, quo lumen & prospectum fenestræ ei occludat. WEIZENEGGER. *de servitut. dissertat. 3. cap. 5. num. 33.*] 2) quod dicat JACOB. CUJACIUS *c. l. verbis Xenocratis Philosophi: nihil differre, oculos an pedes in alienum inferas*, [hoc enim falsum, nam nihil juridice, & quoad hanc translationem immittit, qui oculos saltem immittit, radii vero nulli sunt, qui immittuntur, aut eos minimum jus curat, *l. 8. ff. si servit. vindicet. l. 2. §. 5. ff. de aqu. & aqu. plu. v.*] Dein dictum istud *Xenocratis* ad Officia humanitatis referendum est, ad quæ præstanda nemo cogitur, & circa quæ actio nulla datur, uti probant Scriptores Juris naturalis. [Proinde honeste equidem faciunt & humaniter illi, qui in alienum non prospiciunt, etiam cum maxime licet, nullum tamen jus alteri competit, quo id prohibeatur, WEIZENEGGER. *d. Dissertat. 3. cap. 5. num. 33. §. 2.*] 3.) quod expresse id statuere dicant textum in *l. eos qui 40. ff. de S. P. V.* ubi *qui jus luminis immittendi non habuerunt, dicuntur nullo jure aperuisse cæcum* (hoc enim verbum substituunt ex HARMENOPUL. *lib. 2. Epitom. & BASILIC. 58. l. 7.*) *parietem, & fenestras immisisse*; eundem quidem textum sic depravari eleganter ostendit FRANC. HOTTOMANN. *in Amic. respons. cap. 31. lib. 2.* Aut enim, inquit, paries alterutrius vicinorum proprius est, aut utriusque communis. Si meus est, nulla est dubitatio, quin pro meo jure aperire cæcum parietem possim, quippe quem totum etiam evertere possum, si solius vicini est, nihilo magis dubium, quin eum, nisi servitute constituta, aperire non possim, *l. Altius. 8. C. de Servit. & aqu.*

neque verosimile est, Paulum voluisse suum ad tam stolidam consultationem consilium literis mandare. Si utriusque communis est paries, tum vero non immerito quæritur, an per parietem communem mea mihi lumina in vicinum ædificium immittere liceat? Nam dubitandi causa hæc subest, quoniam in re communi, neutri dominorum jus est quicquam facere, ac ne communem quidem parietem reficere. *l. 8. & l. in re communi 26. ff. de serv. præd. urban. l. Sabin. 28. ff. commun. divid. l. an unus 11. ff. si servit. vindic.* Sed Paulus respondit, ita demum hoc vicino non licere, si jus luminis immittendi non habuit. Ergo si illud habuit, si luminum servitus ei debebatur, tum licere. Hæc FRANC. HOTTOMANNUS; videri etiam potest BACHOV. *ad Treutler. Disput. 17. th. 3. lit. a.* [loquitur ergo antea *cit. l. 40. ff. de S. P. V. de socio*, qui non in proprio & suo pariete, sed in pariete cum aliis communi, fenestram aperiebat, quem fenestras nullo jure, luminis servitute non constituta, immisisse recte respondit JCtus. Harmenopuli vero autoritas exigua ac fere nulla est, ut proinde tantum versionis ejus tribuendum non sit, ut propter eam a recepta & constanti textuum juris lectione recedi oporteat, maxime cum nulla hic justa & prægnans subsit emendationis causa. WEIZENEGGER. *loc. cit. num. 33. §. 4.*] 4.) quod provocent ad *l. 12. §. 1. 2. 3. 4. & l. seq. C. de ædific. privat.* ubi disponitur, in veteri ædificio, si 10. pedum spatium a vicinis ædibus distet, luciferas tantum, non autem prospectivas fenestras fieri posse, sine jure servitutis; in novo vero ædificio, quod non nisi 12. pedum spatio a vicina domo relicto, extrui poterat, vi ejusdem legis §. & luciferas & prospectivas fieri posse; ea quidem lex, de cujus auctoritate videri potest JOAN. BAPTIST. PACICHELL. *tr. de Distantiis*, lata tantum est pro urbe *Constantinopoli*, ut ex titulo ejus & toto

textu

textu patet. Et JUSTINIANUS extendendo hanc legem *in l. fin. eod.* ad omnes urbes Imperii Romani frustraneum aliquid fecit, cum in *materia ædificandi*, ubi nulla fere urbs cum altera convenit, generalis lex ferri nequeat. Hinc multo prudentior fuit Imperator ALEXANDER, qui in *l. 3. C. eod.* præfidi provinciæ injunxit, ut in *materia ædificandi* ea attendat, quæ in oppido frequenter servata sunt. Quicquid interim sit, certe usu non recepta est apud nos hæc lex, ubique enim hodie aliter servatur, ut infra docebimus.

§. 10.

Manet igitur firma thesis nostra: Posse quemvis jure *Vicinus* Naturali & Romano in suo ædificare liberrime, vel altius *contra ædificando* ædificando vel deprimendo ædificium, vel *fenestras* tam *terius fenestras* *prospectivas* quam *luciferas*, ubi & quot usus postulat, faciundo; Quæ etiam est communis sententia, vid. HIERONYMI ROCCÆ *Disputationes Juris Selectas cap. 175. num. 5. ibique citatos AUTORES.* Hinc multa præjudicia afferre possemus. BENEDICTUS CARPZOVIVS *P. 2. const. 4. def. 13.* sententiam Lipsiæ latam refert: *Hat euer Nachbar N. N. in seiner Wand und Kammer ein Fenster machen lassen / wann er nun gleich dadurch in euren Hof sehen kan / so mag ihm doch solches von euch nicht gewehret / noch er das Fenster abzuschaffen angehalten werden. Es ist euch aber durch Aufführung eines Gebäudes auf eurem Hof solchen Prospect zu verbauen / unbenommen. B. N. W.* Cui simile *responsum* *Factorum Fenensium* addi potest ex CHRIST. PHIL. RICHTER. *decis. 6. num. 6.* [hujus tenoris: *Ist durch euer Hinter-Haus von Alters ein Lust-Fenster in eures Nachbarn Hinter-Hof gegangen / und wollet mehr Fenster dahin bringen. Ob nun wohl euer Nachbar allein aus diesen Ursachen / daß man dadurch in seinen*

nen Hinterhof sehen könne / euch zu verhindern sich unterstehet; dannoch so er nichts anders und Erheblicheres vorzuwenden hat / so seyd ihr dessen ohngeachtet / euren Gefallen nach / andere Fenster machen zu lassen befugt / aber doch ist euern Nachbarn dieselbe neu: erbaute Fenster zu verbauen unbenommen. B. N. W.] Sed & hoc per jam deducta colligitur, posse vicinum eadem libertate, contra ædificare, etsi obscurentur alterius *fenestræ*, quod & jure Romano per l. 9. ff. de S. P. V. ibi: *cum eo, qui tollendo obscurat vicini ades, quibus non serviat, nulla competit actio, verum est.* Quamvis *fenestræ* ex nuda vicini patientia apertæ, & per immemoriale tempus vel per 1000. annos, ut JOHANNES CÖPPEN in *Observ. suis Practicabil. Observ. 78. n. 10.* ait, possessæ fuerint, & quidem non ex jure servitutis, sed ex libertate naturali, nihilominus tamen obscurari possunt, ut patet ex Consilio a JOH. CHRISTOPH. HEROLD, in *Observ. forens. dec. 29.* allegato, quod verbotenus heic adponere libet:

Respon.
sum.

Mevius hat vor undencklicher Zeit in seiner eigenen Wand oder Mauer ein Licht: Fenster in des Titii Hof ex libertate naturali gebauet / welches auch Titius per tempus præscriptum ohne einige Contradiction gedultet / welches aber Titius ex libertate naturali verbauen wolte.

Quærebatur:

Ob ihme Mevius solch Verbauen prohibiren könnte?

Pro affirmativa

wurde angeführet / (1.) Daß einem jeden ex libertate naturali

rali frey stünde in seine eigene Mauer ein Licht: Fenster in des Nachbars Hof zu bauen / wann er sonst kein Licht haben könnte / und es nicht æmulationis causa geschehe / allermassen also de jure respondiret DN. SCAB. LIPS. his verbis :

Daß ihr nicht Zug habt / euren Nachbarn an solchem Fenster: Bau zu verhindern / es wäre denn Sache / daß er wol an andern Enden genugsam Licht zu seinem Bau bringen könnte / und diese Fenster gegen eurem Hof / aus keiner Nothdurfft / sondern allein euch zum Verdruß machete.

referente DÖRING. in Bibliothec. voc. ades n. 181.

(2) Daß Mevius in præscripta quasi possessione juris aperiendi fenestram, in proprio muro in aream vicini notorie begriffen / Rechtens aber / quod abrogata lege Scribonia, servitutes etiam per usum diuturnum sive consuetudinem longi temporis acquireret würden.

l. 1. 2. C. de Servit.

arg. l. si quis diuturnus. 10. Si Servit. vind.

ZOES. ad tit. de Servit. n. 14.

SCHNEIDEW. eod. n. 5.

HARPR. n. 6.

MANZ. tr. de Servit. Tit. 1. q. 7. n. 49. 50. ubi ad contraria respondet.

(3.) Daß Titius solchen Usus luminis ex area sua ultra tempus præscriptum absque ulla contradictione gedultet hätte / per usum vero cum scientia & patientia adversarii, cui præjudicatur, & contra quem acquisitio quasi possessionis prætenditur, acquiritur quasi possessio servitutis, utpote quæ in incorporalibus traditionis loco est,

l. pen. de Servit.

LUD POST. Jct. Perusin. Tract. de manut. sum. poss. Obs. 40. n. 6. & 15.

CARD.

CARD. TUSCH, *Concl.* 32. n. 2. lit. q.
in incorporalibus juribus enim nil aliud est quasi possessio,
quam quidam usus cum scientia & patientia adversarii, jure
proprio & animo acquirendi servitutem effectuat. *ut*

d. l. pen. l. 2. C. de Servit.

STATIL. PACIFIC, *Act. Rom. de salviano interdicto* 1. cap. . 6
n. 35. 36. 37. 38.

utpote a quo subjecto suum esse & substantiam acquirit quasi
possessio.

STEPHAN. GRATIAN. *Discept. Forens.* cap. 426. n. 5. & seqq.

(4.) Wäre also in contradictorio gesprochen worden a Se-
nату H. in causa E. contra H. d. 10. Junii 1676. his verbis:
Daß Beflagter nicht berechtiget Klägern zu verwehren/
Daß Fenster bey Wiederbauung seines Wohn-Hauses an
dem Orte seiner Mauer / wo es zuvor gestanden / jedoch
mit eisern Stäben verwahret / hinwieder einzurichten/
es bleibet ihm aber dargegen solch Fenster zu verbauen
unbenommen / es könnte und möchte dann Kläger wie
recht darthun und erweisen / massen ihm binnen Sächsis-
cher Frist zu thun obliegt / Daß vorbedeutetes Fenster
mit des Beflagten und seiner Vorfahren Patienz, ohne
eingelauffene gerichtliche Widerrede / über rechtsverwähr-
te Zeit / an dem streitigen Orte zu befinden gewesen / auf
den Fall enthielte sich Beflagter des Fenster-Verbauens
nicht unbillig.

Pro Negativa.

Ist zwar an dem / quod quilibet ex libertate naturali in suo
pariete citra jus constitutæ servitutis, possit aperire *fenestram*
non tantum *luciferam*, quibus solem excipimus, vulgo ein
blind

blind Fenster / sed etiam *prospectivam*, quibus aërem hau-
rimus, & amoenitatis ergo, ad prospiciendum in alterius aream
vel hortum, utimur, etiamsi per mille annos, vel nunquam,
nulla in eo pariete fenestra fuerit; nisi ad meram invidiam,
æmulationem, vel despectum vicini id fiat, quod in dubio
non præsumitur

COEPOLLA *de Servit. cap. 62.*

SCHNEIDEW. *ad §. prædiorum. J. de Servit. præd. n. 21. ibique*

BACHOV. *ad Wesemb. n. 4.*

ZOESIUS *n. 10.*

HARPPRECHT. *n. 53.*

MANZIUS *tr. de Servit. tit. 2. qv. 14. n. 202. & seqq. ubi n.*
195. & seqq. ad contraria respondit.

Es ist aber dargegen ex eadem libertate naturali, dem vicino
frey gelassen / fenestram vicini in muro suo per contra ædi-
ficationem in suo fundo zu obscuriren / per

l. 9. de Servit. præd. ibique

ZOESIUS, *n. 11. &*

WEIZENEG. *n. 33.*

Eo ipso enim, quo quis *Jus fenestræ aperienda* in muro suo
ex libertate naturali habet, non etiam continuo habet ser-
vitutem *luminibus non officiendi*,

BESOLD. *in delibatis ex lib. 8. ff. qv. 12.*

in tantum, ut nec per sententiam latam: *licere mihi in meo*
pariete versus aream vicini fenestras aperire, servitus, ut vi-
cinus obscurare ædificando nequeat, constituta videatur,
quia non jure *servitutis*, sed *libertatis* fenestram aperire ju-
dicatum est, juxta

BRUNNEM. *ad l. qui luminibus. 11. ff. de S. P. V.*

Et quamvis (2.) Servitutes urbanæ etiam per usum diutur-
num hodie acquiri possint, so erfordert doch eine jegliche
Servitus, etiam continua, vor allen Dingen eine quasi-
possession.

D

arg.

arg. cap. sine possessione, de R. J. in 6.

welche in Servitutibus negativis non nisi a tempore prohibitionis, & patientia adversarii **ansähet** /

*arg. l. si quis 18. §. f. quemadm. servit. amitt. ibi: non videri
usu cepisse, qui jus tuum non interpellavit.*

STRUV. Exerc. 43. aph. 15.

GAIL. 2. Obsrv. 69. n. 15.

& nisi hæc prohibitio in juribus negativis intervenierit, solius temporis cursus neque prodest quicquam, neque obest, etiam si aliquot millia annorum elapsa sint.

DD. ap. COTHMANN. Resp. 93. n. 81. 82.

KLOCK. Vol. I. Conf. 48. n. 46.

So inducitur auch (3.) nuda scientia & patientia adversarii **keine** quasi possessionem servitutis manutenibilem, absque precedente prohibitione & secuta acquiescentia, nuda enim permissione, & non usu juris *Naturalis* contra ædificandi & obscurandi in fundo suo, vicino non acquiritur quasi possessio *juris negativi*, sed actus permissivi & omissivi præsumuntur semper fieri jure facultatis, nisi volens facere actum fuerit prohibitus, & prohibitioni acquieverit.

Postius *Obsrv. manutenentia* 53. n. 15.

Nec enim in actu negativo in his, quæ sunt meræ facultatis, datur status quasi possessionis, nec manutenentia,

Postius *d. Obsrv.* 53. n. 13.

Ea enim quæ sunt facultatis & libertatis, præscribi nequeunt, etiam si habens facultatem steterit per mille annos, & non sit usus facultate, sed ad hoc, ut præscriptio possit inchoari contra eum, necesse est, ut volens uti facultate, fuerit prohibitus, huic prohibitioni acquieverit per tempus præscriptum, & non sit usus facultate, tunc demum hujusmodi actus facultativus contra eum præscribitur.

CARD. TUSCH. *pract. Concl.* 537. n. 1. lit. P.

Daß aber dergleichen obscuratio luminum vicini, oder das Fenster verbauen / ein solcher actus facultativus seye / bestärket

M. WESENB. in ff. tit. de S. V. P. n. 4. his verbis:

Quamquam enim unusquisque lumina in suo facere potest, tamen non licet prohibere vicinum, quo minus adversus illa ædificet, atque ita obsruat, nisi quasita ejusmodi servitute.

ERN. COTHMANN. d. Resp. 93. n. 63.

ibi: *Lumina vicini obscurando.*

HAHN. ad WESENB. tit. de S. V. P. n. 4.

ibi: *aliogvin servitute non constituta, liceret contra quid erigere, quo lumina præcludantur.*

FRANTZK. ff. de S. P. V. n. 31.

ibi: *ex pari jure libertatis vicino licet contra ædificare.*

Daher induciret

SCHNEIDEW. ad Inst. tit. d. S. V. P. n. 21. lim. 4.

in terminis nostris, quod si vicinus meus faciat fenestram in suo pariete, licet ita tenuerit per mille annos, potero ædificare & obscurare lumina vicini, cum

COEPOLLA d. S. V. P. cap. 76. num. 9. ibi: *licet habeam in pariete meo fenestras, & per mille annos tenuerim, tamen tu poteris ædificare & obscurare lumina mea.*

Jung. MANZ. d. S. P. V. tit. 2. qu. 65. n. 210. ibi: *licet fenestras ita tenuerit per mille annos, ego ex adverso possum ædificare, & ita obscurare lumina vicini.*

Eo ipso enim, quod quis ius fenestræ aperiendæ habet, non etiam continuo habet servitutem luminibus non officiendi.

BESOLD. in delibatis ex lib. 8. ff. qu. 12.

BRUNNEMANN. ad d. l. qui luminibus 11. de S. P. V.

Ergo qvo minus vicinus contra ædificet & lumina obscuret, nisi servitute acquisita, ipse prohibere non potest,

BACHOV. *ad WESEMB. d. S. P. V. n. 4.*

tunc demum vero servitus luminum præscripta est, si quis per longum tempus non solum habuit fenestram in suo, sed & vicino per ædificationem impedire volenti contradixit, sunt verba

HAHNII *ad WESEMB. tit. d. S. P. V. n. 4. add. D. RICHTER. Decis. 6. n. 4. & lim. 1.*

Allermassen auch also in terminis consuliret

D. SIMON. PISTOR. *Consil. 12. per tot ibi*: So ist auch gnugsam angezeigt / daß aus dem / daß einer ein Fenster nicht verbauet / wann es gleich lange also stehet / keine Servitut, noch quasi possession, und derhalben viel weniger Verjährung entstehen mag / sondern er müsse sich zu verbauen unterstanden haben / und ihm verbotten / und dabey (über Rechtsverjährte Zeit) blieben seyn / gestalt der *l. 11. d. S. P. V.* den Verstand / daß zuvorn muß eine Servitut per prohibitionem eingeführet und verjährt seyn.

Jung. BRUNNEMANN. *ad. d. l. 11. d. S. P. V.*

und gleichwie (4.) in dubio nicht præsumiret wird / quod quis in fundo suo ad amulationem vicini ædificet, zumaln wann solcher Bau ad sui & bonorum suorum tutelam vorgenommen wird /

MENOCH. *de arbitr. jud. quæst. lib. 2. casu 156. n. 10.*

oder wenn sonst a parte ædificantis einige utilitas concurreret / so gar / daß derjenige / so sich in amulatione fundiret / soche erweisen müsse / juxta

GAIL. 2. *Observ. 69. n. 31.*

MASCARD. *d. Probat. Concl. 620.*

Also

Also ist vielmehr pro æmulatione zu achten / si quis ex propria area lumen habere potest, & tamen *fenestram* in aream vicini aperiat, omnia enim ædificia ad æmulationem fieri intelliguntur, quæ parum profunt ædificanti, vicino vero nocent.

GAIL. 2. *Observ.* 69. n. 26.

MASCARD. *Concl.* 620. n. 5.

BOERIUS. *Dec.* 320. n. 8.

KLOCK. *Vol.* 1. *Consil.* 10. n. 460.

MEV. *ad Jus Lubecens.* lib. 3. tit. 12. art. 7. n. 30. 31. 32.

TUSCH. *Concl.* 232. n. 20. lit. E.

Daher auch (5.) in judicio Appellationis, Die Sententia a qua, a Juridica Facultate Helmstädiensi d. 23. Febr. 1677. dahin declariret worden / his verbis: Würde Kläger dasjenige / was ihme in dem am 10. Junii Anno 1676. publicirten / aber bißhero von der Krafft Rechtens suspendirten Abschied zu beweisen auferlegt worden / und er übernommen / nach dessen Inhalt / innerhalb Sächsischer Frist / jedoch Rechts förmlich erweisen / wie er denn solches zu thun schuldig ist / daß alsdann wegen des angegebenen Attencati und dessen Abstellung / auch sonst ferner in der Sache ergehen soll / was recht ist. W. R. W.

Allermassen auch also de Jure respondiret Dn. Scabini Lipsiensis: Send ihr das in euers Nachbauers Ober: Mauer gegen euren Hof zu / befindliches Fenster / vermittelt eines benöthigten Thor: Weges / zu verbauen Vorhabens / so euch aber von demselben verwehret werden will.

Ob er nun wol anführet / daß er sich dißfalls in possessione befinde / auch über Rechts: bewehrte Zeit / solch Fenster / also unverbauet gehabt;

Dieweilen aber dennoch einem jeden auf sein Grund und Boden nach Gefallen eine Mauer / oder Thor: Weg aufzurich:

zurichten / und hierdurch des Nachbars Fenster / im Fall
 Deßhalben keine absonderliche Servitut bestellet worden /
 zu verbauen wol befugt / Dem Kläger auch / daß er solch
 Fenster lange Zeit also gehabt / nicht zu statten kommen
 mag / weil nicht zu befinden / daß ihr / oder eure Vorfah-
 ren dasselbe verbauen wollen / und euch oder ihnen sol-
 ches verwehret worden / ihr auch dabey acquiescirt / und
 darauf die zur Verjährung in Rechten gesetzte Zeit ver-
 flossen / außer welchen in servitutibus negativis , derglei-
 chen gegenwärtig ist / keine Præscriptio statt hat.

So seyd ihr auch dannenhero den vorhabenden
 Thor-Weg nach euren Gefallen aufzurichten , und da-
 durch des Nachbars Fenster zu verbauen wol befugt /
 und mag euch solches mit Bestande nicht verwehret wer-
 den / alles B. N. W.

§. II.

Nisi quid in
 alterius
 præjudi-
 cium im-
 mittatur.

Simul vero ex dictis sequitur hujus thesEOS *limitatio*, nisi
 quid immittatur in alienum. Sic verb. gr. ponticelli seu mæ-
 niana die Ercker dicuntur illa ædificia, quæ extra domum
 se protendunt, & quæ ex una parte non requiescunt in ali-
 quo pariete, sed in aëre l. 242. §. *inter projectum ff. de V. S.*
ubi Ictus ait: Projectum autem est, quod proVectum extra pa-
rietem, vel ædificium, nusquam conquiescit. Mæniana autem
 suum nomen susceperunt, a Menio, quodam Romano, qui
 patrimonium abliguriverat, & postea domum propriam
 vendidit, quam habebat ad forum spectantem, una sibi
 excepta columna, unde gladiatores spectaret; hic primus
 excogitavit hoc structuræ genus, ut tignis extra columnam
 projectis, tabulisque superpositis, ampliataque columnæ
 summitate, pluribus in una columna spectatoribus locus
 fieret; ita refert AMBROSIIUS CALEPINUS in verbo *Maniana*,
 add.

add. FRANC. MARIE PECCHII *de Servitutibus tom. 2. cap. 8. quest. 27. n. 1. seqq.* Quæ *Maniana* postea Prætextatus præfectus urbi fustulit omnia, fabricari Romæ priscis quoque vetita legibus. DIONYS. GOTHOFRED, *ad l. 11. C. de edific. priv. Lit. b.* Differunt etiam *Mæniana* ab immissis; quoniam *Maniana* in proprio solo requiescunt, *immissa* vero in loco alieno, veluti ligna, trabes, quæ mittuntur, &c. *l. Maniana 11. C. de edificiis privatis. l. malum 242. §. 1. ff. de Verbor. Significat. l. 2. §. cum quidam, ubi Glossa ff. ne quid in loco public.* *Mæniana* appellantur *Balcones*, & cuivis *Balconem* facere in domo sua licet, BARTH. COEPOLL. *cap. 61. & 62. de Servitutibus urban. prædior.* hujus limitationes vid. in JULII CAPONI *Disceptationibus Forensibus, tom. 3. Discept. 167. n. 42. ibique CITAT. AUTOR.* vocantur quoque *suggrundia* **Bor: Dächer** / projecta vero *Jus Noricum Ausladungen* *Jus Lubecense Schure* appellat; quæ in aërem vicini protenduntur, facere nemo potest, quod & *Jus Romanum* statuit. *l. 29. §. 1. ff. ad leg. Aquil.* hinc servitutem projiciendi induxit, item *Jus Lubecense*, quod infra adducemus; versus viam publicam vero projecta cuilibet facere licebit, quia aër ille communis adhuc est, nisi potestas Civitatis summa id prohibeat aut limitet, quod utique potest, JOAN. SCHILT. *Exerc. 4. §. 17. & JOACH. SCHNOBEL. Disput. 6. ad Pand. th. 23. & solet JUS NORIC. tit. 26. l. 4.* Doch mag ein jeder aus-
geladene Fensterwerck von Holz / ob dem untersten Gas-
den ein halben Stadt-Schuch heraus / im Dach machen /
und dieselben Fensterwerck mit einer hölzernen Bedachung
versehen / doch daß solche Bedachung zwey Bölle nicht
übertreffe / bey vorgemeldter (fünff Gulden) Pöen. Item
JUS HAMB. P. 2. tit. 20. art. 4. Wer eine Auslucht gegen die
Strassen bauen will / dem soll eine Ele auszufahren ge-
gönnet werden / und nicht mehr / nach dem Wasser aber
sollen

sollen zwey Elen mit dem Löwen auszufahren nachgegeben werden / sofern es das Ort / 2c. erleiden will. Mücket jemand ferner heraus / der Zimmermann / Tischler oder Steinmeßer / der die Auslucht gebauet / soll in Pöent 10. Rthlr. verfallen seyn / 2c. Also soll es auch gehalten werden mit den alten Ausluchten / wenn die nieder gebrochen / und von neuen wieder gebauet werden sollen / item *art. 9. fin.* Alle Ausluchte sollen sechs Fuß von der Erden erhoben seyn. *MECHLINÆ 8. pedibus distare debent a terra, vid. Statut. tit. 14. art. 37.*

§. 12.

Et versus
loca publi-
ca & uni-
versitatis
ædificet.

Aliam limitationem dant Jura Civilia, ne versus loca publica & universitatis, ut sunt scholæ, (ut Seminaria Clericorum, & Collegia puerorum, quorum favore interdici nequeunt vicini altius ædificare, nec ad ea prospectum habere, secundum opinionem ANTONII GOBII *in suis Consult. Decis. 132. n. 60.* & ANTON. LEONCILLI *Decis. ferrar. 46. sub num. 10.* LAURENTII URSELLI *Conclus. 62. sub num. 70.* JOHANNIS FRANCISCI FERENTILLI *Annot. ad MATTHÆUM BURATUM Decis. 631. in fin. in verbis: tanto minus extensio debet locum habere in seminario adolescentum non professorum, & qui quotidie vagantur per Urbem, & quamvis sit locus publicus, fuit responsum, non inde sequi, ut qui habitant prope dictum locum, non possint in suo ædificio facere fenestras etiam ad prospectum, cum in hoc locus publicus non reperiatur specialiter privilegiatus. PETR. FRANCISCUS TONDUT. Resolut. beneficial. 146. num. 9.)*

Curia, imo & Jure Christianorum non papizantium templa, fenestræ aperiantur, vel eorum luminibus officiatur. Verum Magistratus cujusque loci hic providebit, ne damnum patiantur loca publica, sicut Ecclesiæ & Scholæ utique incommodum sentient, si prospicientes per tales fenestras

stras turbare facile possent sacra peragentes aut doctrinæ deditos. Mihi sane arrident verba *Beat. SAMUEL. STRYCKII in Dissert. de Jure Servit. Prædial. tit. 4. §. 3.* ita sonantia; *dolendum est, inquit, in multis locis publicam fere servitutem sustinere templa, dum patent quotidie & transitum præbent omnibus, ad res quoque profanas expediendas, & non raro ad illicitos amores conciliandos, quod merito emendandum esset: Verum & servitutibus privatis fere obnoxia sunt facta templa; quid enim aliud est jus habendi tabernam librariam in templo, quam servitus quædam personalis, vi cujus Ecclesia vel ejus Oeconomus pati debent liberum librorum in loco illo sacro commercium, contra severam Salvatoris objurgationem MARCI II. v. 17. Nec titulus locati justiore reddet hanc mercaturam, aut loci sacri abusum: nisi forsitan dixeris Ecclesias protestantium non consecrari & hinc nec sacras esse: cui merito reponimus, destinationem ad cultum divinum, cum instar sit, rem magis sacram reddere quam consecrationem. Et in sequenti §. ignota non sunt exempla, ubi sub templis illis privatis cella vinaria, supra templum locus saltationi destinatus reperitur. Plures limitationes occurrunt infra cap. 4. §. 2.*

§. 13.

Porro ex hætenus dictis facile & tuto colligi potest, in communi pariete neutri dominorum invito altero posse fenestras facere, quod iterum *Jus Romanum ex Jure naturali* repetiit in *L. 40. ff. de S. P. V. ibi: eos, qui jus immit-*

In pariete communi neutro Dominorum invito altero fenestras fabricare licitum est.

tendi luminis non habuerunt: aperto pariete communi nullo jure fenestras immisisse, sicut & rationem ipsam, nimirum neutri dominorum in re communi invito altero quid facere licere, in l. 8. de S. P. V. & in re pari, causa prohibentis est potior, l. 28. ff. commun. divid. quæ est lex famosa, ibi: Sabinus, ait, in re communi neminem Dominorum jure facere quicquam invito

E

altero

altero posse. Unde manifestum est prohibendi jus esse, in re enim parè potiore causam esse prohibendi, constat; quæ regula limitatur 1.) quando nempe non nullus non vult uti & frui re communi ad usum destinatum, ideo si paries sit destinatus ad ædificandum, licitum est extollere invito socio, [per text. in *L. cum duobus. §. item Mela. ff. pro soc. L. si ades. ff. commun. divid.*] ANTON. TESSAUR. *decis. 23. & 41.* ubi etiam declarat, quando murus dicatur destinatus ad ædificandum, & quis hoc probare teneatur, & hoc intellige dummodo ædificium fiat sine æmulatione. JOSEPH. MASCARD. *Concl. 920.* in dubio autem haud præsumenda est æmulatione. ANDR. GAIL. *Obs. 69. num. 17. lib. 2.* GRATIAN. *cap. 745. num. 37. & 40. & cap. 752. n. 92.* JUL. CAPON. *Discept. Forens. tom. 3. Discept. 171. num. 13. vel 2.*) quando agitur de tigno immittendo, quando opus erit, & tunc, si alter vellet prohibere, datur interdictum, uti possidetis, ita disponit *l. si ades 12. ff. commun. divid.* [quia vim facit, qui alterum non patitur re sua uti, *l. 11. ff. de vi & vi armat.* potest etiam socius communioni renunciare, & actione communi dividundo contra prohibentem experiri. *d. l. 12. ibique BRUNNEMANN.* regula itaque *L. 8. ff. commun. divid.* de eo casu accipienda, quando alteruter citra necessitatem aliquid suscipere velit. TESSAUR. *decis. 41. num. 14.*] sed quod aperire possit socius fenestras in eodem pariete, altero invito, hoc jure non probatur, *l. eos, qui 40. ff. de Servit. urb. prædior.* & est communis Doctorum sententia, JACOB. CUJAC. in *Pandect. de Servit. urban. præd. in l. 2. & 3. sub Lit. e.* ubi ait: hic obiter notandum est, non imposita hac servitute luminum, non posse fenestras immitti in ades vicini, per text. in *l. pen. ff. de Servit. urban. præd.* scilicet c. l. 40. mox hic in principio extensa. MARCUS ANTONIUS THOMATUS *Decis. 119.* GRATI. *Conf. 153. num. 10. vol. 2.* PARISIUS *Conf. 63. vol. 1.* Ceterum nihil

hil refert, five iste paries sit communis pro diviso, five pro indiviso, utroque enim in casu, socius non potest aperire *fenestras*, sine consensu alterius socii, etiam si domus ejus aliunde non posset habere lumen. FRANCISCUS MARIA PECCHIUS *de Servit. tom. 2. cap. 8. quest. 20. n. 1. 2. 3.* vid. PETRI FRANCISCI de TONDUTI SANLEGERII *Quest. & Resolut. Civil. cap. 88. vol. 1. part. 2. num. 16.* HECTOR FELICIUS *de communione seu Societate cap. 27. n. 26. add.* JULII CAPONI *Disceptation. Forens. tom. 3. Discept. 171. n. 8. & seqq.* ANELLI AMATI *Consil. 40. n. 1. & 6.*

§. 14.

Quomodo autem dignoscatur, an paries sit communis vel alterutrius proprius [breviter heic adducere, non abs re esse ducimus. Inspicienda itaque sunt signa, quæ apponi consueverunt his parietibus ad significandum & demonstrandum, an paries proprius sit, vel communis; in dubio enim ejusmodi signis adhibenda est fides, atque ita præsumendum, parietem talem esse, ut signa indicant. MENOCH. *de præsumt. lib. 6. præsumt. 73. num. 1. & 2.* MASCARD. *de probat. concl. 1149.* Pro signo parietem communem denotante vulgo habetur 1.) si in utraque parte extent foramina vel fenestræ, *Mauer: Löcher oder Blind-Fenster* / CÆPOLLA *de servitut. cap. 40. num. 13.* MENOCH. *præsumt. 73. num. 11. & 12.* aliud tamen dicendum, si fenestrella ex uno latere parietis, clam fieri potuisset a vicino, præsertim si foramen reperiatur incisum & non prehensum, *wann die Löcher oder Blind-Fenster nur eingespitzt / oder eingehauen / und nicht in der Mauer eingebunden seyn.* Et ita in tali casu respondisse *Inclytam Facultatem Ingolstadiensem*, testatur MANZ. *de muro commun. num. 6.* ubi etiam *num. 7.* cum CÆPOLLÆ & WEIZENEGGERO, notat, quod si ejusmodi fenestræ vel fo-

Qui paries communis vocandus?

Signa parietem communem denotantia.

ramina, quæ alias die Schwib: Bögen vocantur, ex utraque parte ultra dimidium parietis pertingant, wann sie über die halbe Dicke der Mauren langen / murus reputetur communis pro indiviso, vor unvertheilt gemeinsam / si autem ad dimidiam tantum partem, wann sie nur auf halbe Dicke hinein rühren / communem pro diviso, arg. L. 29. ff. de acquir. rer. domin. 2.) Si tignum in parietem immisum, der Tram oder Balcke / dimidium muri non excedat, CÆPOLLA d. cap. 40. num. 13. MANZ. de mur. commun. n. 8. quamvis alii statuant, tignorum impositionem non probare communionem, cum jure etiam servitutis fieri possit, TESSAUR. decis. 219. num. 5. 3.) Si tubulus Camini parieti inclusus, der Camin / sit intra medium muri & citra, MENOCH. de præsumt. lib. 6. præf. 73. num. 13. Idem sentiendum de fistulis vel canalibus, Abspühl: Statt / Ausguß / Wasser: Stein / Gieß: Faß / Brunnen: Röhr / Rinnen / Bad: Brunnen oder Cistern / parieti adhærentibus, & ad dimidium muri pertingentibus. MENOCH. c. l. num. 14.

§. 15.

Signa murum pro-
rium pro-
prium indi-
cantia.

Signa murum proprium indicantia secundum tradita Dd. sunt 1.) quando in pariete sculptum vel pictum reperitur nomen vel insignia illius, qui parietem ædificari curavit. Sicut enim res ad eum pertinere præsumitur, qui fecit impensas, arg. l. 2. §. fin. & l. fin. ff. de Oper. publ. CÆPOLL. de Servitut. cap. 40. num. 16. seq. ita signa & nomina præsumtionem faciunt & conjecturam, res illorum esse, quorum insignia vel nomina sunt inscripta vel imposita. MENOCH. lib. 6. præf. 73. num. 3. MASCARD. de probat. concl. 1149. MANZ. de muro commun. num. 3. & 4. 2.) quando ex una parte tantum foramina vel fenestræ, Mauer: Löcher / Blind: Fenster oder Schwib: Bögen extant, MENOCH. cit. loc. num. 11. &

12. CÆ-

12. CÆPOLLA *d. cap. 40. num. 13.* 3.) Si tignum in parietem immissum dimidium muri excedat, tunc enim paries præsumitur esse ejus, cujus est tignum. PECCH. *de Servitut. vol. 2. cap. 8. quest. 8. num. 1. & quest. 1. num. 2.* MANZ. *de mur. commun. num. 8.* 4.) quando parieti tabuli, per quos fumus sursum extra ædes vel sordes deorsum in cloacam mittuntur inclusi, & ultra medium muri, vel in totum prominentes reperiuntur, wann der Gamin / Röhren / Deuchsel oder Schlauch / wordurch der Rauch sich aus dem Haus ziehet / oder der Unflath in die Cloac ausfliessen kan / durch die Wand oder über die Helfst gehet / & tunc præsumitur esse illius, cujus est tubulus, nisi aliud in contrarium appareat. MENOCH. *cit. loc. num. 13.* MANZ. *c. l. num. 9.* 5.) quando extent aliquæ fistulæ & canales parieti adhærentes, & ultra dimidium muri pertingentes. MANZ. *num. 10.* 6.) Si trullæ muro infixæ, alias lampades ferreæ vel luminaria, in quibus lumen de pice fieri solet, Pech: Pfannen dictæ, deprehenduntur. MENOCH. *d. l. num. 17.* CÆPOLLA. *de Servitut. cap. 40. num. 15.* 7.) Instrumenta ferrea, quibus vel fiscellæ apponi consueverunt, Träger / daran man etwas hängen kan / vel perticæ pro exponendis ad solem vestibis & lintheaminibus sustentantur, die Truck: Stangen / woran man Kleider oder leinen Zeug trucken macht / massen / wo dergleichen Truck: Stangen in die Mauer mit eisernen Ringen verfaßt ist / oder es wären durchlöcherthe Steine vorhanden / worein man die Stangen stecken könnte / machen sie vor deren Herren die Præsumtion, daß die Wand sein seye. MASCARD. *de probat. conclus. 1149. num. 5.* CÆPOLLA *cap. 40. num. 15.* MANZ. *num. 13.* 8.) Si murus in inferiore parte crassior, in superiori vero tenuior existat, & tamen pro ipsius sustentatione hinc inde crassities aliqua, quam Pfeiler appellamus, relinquatur, tunc

versus quem ejusmodi sustentacula respiciunt, ejus murus esse existimatur. MANZ. *de muro commun. num. 16. 9.*) Si in supremitate muri crassioris vel super istis prominentibus sustentaculis, auf den Pfeilern / reperiantur lateres vel tegulæ hamatæ, vel scutulatæ, ad avertendas pluvias appositæ, nam versus quam partem sese inclinant, gegen wem die Ziegel oder Taschen ableg seyn / oder gegen wem sich die Absätze lencken / ejus murus esse intelligitur. MANZ. *d. l. num. 17. 10.*) quando paries contentiosus est conjunctus alteri parieti, alicui proprio, eadem magnitudine & crassitie, tunc enim ejus esse creditur, cujus est non contentiosus. MENOCH. *de presunt. lib. 6. pres. 73. num. 18.* Ex hisce itaque & similibus signis cognosci poterit, utrum murus communis, an vero alicui proprius sit, qua in re tamen peritorum, Architectorum sc. & murariorum judicio multum tribuendum. MASCARD. *concl. 1149. num. 10.* CÆPOLLA. *d. l. num. 14.* Quod si ex utraque parte parietis signa concurrant, plura autem pro uno, quam pro altero, tunc pro eo, qui plura signa ostendit, pronunciandum esse statuit MENOCH. *lib. 6. presunt. 73. n. 19.* TESSAUR. *decis. 219. num. 4.* rectius tamen sentire mihi videntur ii, qui ad signa evidentiora & efficaciora hoc in casu respiciendum esse contendunt. Si nulla appareant signa proprietatem vel communionem parietis indicantia, tunc possessionis habenda est ratio & si unus vicinorum sit in possessione totius muri, tanquam ipsius proprii, pro proprio reputari, e contra, si ambo sint in possessione, communis præsumi debet. MASCARD. *de probat. concl. 1149. num. 6. 20, 21.* TESSAUR. *decis. 219. num. 5.* Si vero neque signa extent, neque appareat possessio, sed murus sit inter duos hortos, vel inter duas domus, hoc in casu murus præsumitur communis, quicquid enim est intra fines, inter prædium tuum & meum, hoc

hoc commune præsumitur, arg. *L. arbor. 19. ff. commun. divid. L. penult. ff. pro Soc. MENOCH. lib. 6. præsumt. 73. num. 22. BERGER. Oeconom. Jur. lib. 2. tit. 3. §. 14. not. 3. pag. 312. Plura de hac materia vid. apud MANZ. de muro commun. num. 22. usque ad num. 41. JOH. THEODOR. SPRENGER. de Jur. edific. cap. 9. pag. 43. JACOB MENOCH. de præsumt. lib. 6. præsumt. 73. HIERONYM. ROCC. Disp. Jur. select. cap. 176. num. 1. seqq.] Ante omnia vero adeunda cujusque loci Statuta oder Bau-Ordnungen / vel consuetudines attendendæ sunt. Ceterum si hæc deficiunt, conjecturis res definienda, quæ licet ex Doctoribus non proferantur, dummodo e sana ratione profiscantur.*

§. 16.

Multo minus in alieno pariete *fenestram* aperire licet, [sed facta tolenda sumtibus facientis, omniaque in priorem statum reponenda.] Et ita respondit Imperator in *l. 8. C. de Servit. & aqua*; ibi: *In pariete vero tuo si fenestram Julianus vi vel clam fecisse convincatur: Sumptibus suis opus tollere, & integrum parietem restituere compellitur. Et ANGELUS in l. 26. ff. de Servit. præd. urban. n. 4. ubi habet hæc verba: Id opus tolli, unde si in pariete communi unus sociorum facit fenestram debet reclaudi: nec sufficit si offerat se paratum refundere socio damna & ineressse. Hocce maxime procedit, quando murus communis, fuit in communione positus ad certum & destinatum usum: tunc enim ad alium usum non destinatum non poterit per unum ex sociis applicari.* FRANCISCUS MARIA PECCHIUS de Servit. tom. 2. cap. 8. quæst. 20. n. 3. BARTHOLOM. CÆPOLL. de Servit. urb. Præd. cap. 62. n. 6. JOH. VINCENT. HONDED. Cons. 80. n. 4. lib. 1. JOH. CROTTUS, Consil. 153. n. 10. LANCELLOT. GALLIA, Consil. 104. num 52. ROTA Divers. Bonon. Dec. 109. n. 8. JOH. BAPTIST. PACICHEL. de Distantiis membr. 4. n. 32. ANTON GOBIUS Consult. Decisiv. 132. num. 27.

In alieno
pariete fe-
nestras fa-
cere prohi-
bitum.

§. 17. Ve-

§. 17.

Jus natura-
le sæpius
per leges
Civiles au-
getur vel
tollitur.

Verum cum certum sit, legem quidem & obligationem naturalem nunquam mutari posse, jus vero naturale pro facultate juste aliquid faciendi sumtum, sæpius per leges Civiles aut augeri, aut tolli; (cum nullum vinculum injiciat voluntati humanæ sicut lex, sed potius relaxationem eidem det, unde & homo juri suo renunciare potest) ita & facultas hæc ædificandi & lumen cœli usurpandi libere, per leges varias Civiles, poscente ita utilitate publica, restricta est.

§. 18.

Naturalis
ædificandi
libertas re-
stringitur &
certus mo-
dus poni-
tur,

A Romanis exordimur. Primo per LL. XII. Tabb. inter ædificia privata spatium 2. pedum & semis relinquendum fuisse supra *cap. 1. §. 11.* ostendimus. Deinde certus altitudinis modus præscriptus erat. [Sane jam libera & florente Republica ea de re fuisse cogitatum, docet RUTILII *Oratio de modo ædificiorum*, quam ab Augusto recitatam esse in Senatu, ut eam rem non a se primo animadvertam, sed antiquis jam curæ fuisse, ostenderet, constat ex SÆTTON AUGUST. *LXXXIX.* sed &] ipse *Augustus*, lege lata statuit, ne quis 70. pedibus tolleretur altius. vid. STRABO *lib. 5.* Hanc altitudinem [incensa deinde urbe] postea cohibuit Nero, teste TACITO ANNAL. *XV. 42.* [quamvis quem ea in re modum ferverit, non sit memoriæ proditum.] Denique & TRAJANUS Augusti constitutionem revocavit, [& ædium altitudinem sexaginta pedes superare vetuit] teste SEXTO AURELIO VICTORE, *Epitom. vitæ Trajan. XIII.* VITRUVIO *Architect. II. 9.* SENECA *controv. II. 9.* DIONYS. GOTHOFREDO *ad L. I. Cod. de ædific. privat. lit. b.* [qui modus & posteris placuisse videtur, unde ad illum respiciunt Impp. Severus & Antonius in

*L. 1. Cod. de edific. privat.] & lege Imperatoria Zenonis pedes centum alias domus combustas instaurare licitum fuerat, L. 12. §. 4. Cod. de edific. privat. ibique GOTHOFREDUS lit. S. Utrumque autem fiebat utilitatis publicæ ergo : illud adversus pericula incendiorum ; hoc ad decorem urbi conciliandum. Quod ad privatorum utilitatem pertinet, consuetudo & quædam præscriptio Jure Romano invaluit, ut forma ac status antiquorum ædificiorum servandus esset, si ad incommodum vicini fuit, quod ædificantum erat, l. 11. ff. de Serv. Præd. Urb. l. 1. & 2. C. de Servit. & aqv. Ratio est in l. 2. pr. ff. de aqv. & aqv. pluvi. arc. Ibi : *Vetustas semper pro lege est, minuendarum scilicet litium causa ; quæ lex 11. quomodo intelligenda sit, ulterius dispiciendum est.* Primo cuivis ex ipsius legis verbis patet, illam locum non habere, si quis ædificat absque incommodo vicini, tunc enim obtinet libera illa ædificandi facultas, de qua *supra Cap. 2. §. 3.* Si vero vicinus incommodum inde sentiat, tum vero itidem locum habet illa ædificandi libertas, nisi vicinus probare possit se diu, id est, cujus memoria non extat, habuisse *fenestras* versus vicini prædia, vel aliam commoditatem sine impeditione, & sic usum fuisse servitute altius non tollendi, vetustas enim facit, ut locus serviat, l. 1. §. fin. l. 2. pr. & §. 1. ff. de aqv. & aqv. pluvi. arc. Sed objici posset : quomodo usus fuit ? Cum negativarum servitutum qualis est hæc, usus ante prohibitionem factam, nullus esse possit. Vid. *infra cap. 7. §. 7. & fenestra* in ædibus propriis ex libertate naturali aperta habeantur, non ex jure servitutis, ideoque nec immemoriali tempore servitutem ne luminibus officiatur, acquiri posse, uti pluribus deducit JOAN. CHRISTOPH. HEROLD. *Observ. Forens. Dec. 29. quod supra §. 10. circa finem per totum transcriptum traditur.* Sed respondemus, regulam illam, quod vetustas locum quasi servire faciat, extensam fuisse ad negativas.*

tivas, & generalem fuisse ex ratione politica, ut lites minuantur, indeque profluxisse, alteram illam regulam de forma ac statu antiquo servando in *d. l. 11.* quæ adeo simpliciter, & sine distinctione intelligenda est, ut non requiratur antecedens prohibitio, sicut DIONYS. GOTHOFRED. *ad d. l.* putat. Id vero omnino requiritur, ut alter diu habuerit *fenestras* versus vicinum; nam non sufficit, si hic diu de prefam habuit domum; Non enim obstat *l. altius 8. C. de Serv. & aqu.* Subjecta enim ibidem est limitatio, nisi servitus adsit, quæ etiam per vetustatem adesse potest *d. l. 2. pr.*

§. 19.

Circa ædificiorum altitudinem variantia sunt Statuta.

Libertatem circa *fenestras* faciendas primum restrictam legimus a Leone Imperatore *vid. supra c. 2. §. 9.* Sed id quidem nil ad nos, *vid. ibid.* ut adeo *Jure Romano* libertas in suo faciendi *fenestras* facta tecta sit FRANCISCUS NIGER CYRIACUS *in Controv. Forens. 613. n. 17.* ait: *non est prohibitum, quinimo permissum, facere fenestras in suo muro, licet ex illis aspiciatur in curtem vel hortum vicini &c.* Si vero ius nostrum Germanicum & statuta localia inspicimus, tum vero plane diversam deprehendimus legislationem. ARNOLD. VINNIUS *in Comment. ad Instituta §. 2. de actionibus & §. 1. de Servit. in fine* subjungit: *Moribus vero harum regionum, aut legibus municipalibus vetamur fenestram facere: unde directo proxime & de plano prospiciatur in aream vicini, præscripto certo spatio, quo distare hujusmodi fenestre a pavimento vel tabulato debeant.* Primo certa altitudo ubique fere, sed diversa a Romana illa præscribitur. *vid. Jus Noricum Reform. t. 26. l. 2.* Ein jeder Bürger hat Macht auf seinem Grund und Boden mit Steinwerck in die Höhe von dem Pflaster bis unter das Dach zu bauen 52. Stadt. Schuh / und von Holzwerck 42. Stadt:

42. Stadt-Schuh hoch / id quod per Decretum Senatus
 Durch Herrn Martin Pfünzing in Apellation Bau-Sa-
 chen Oheim contra Rehelin publiciret de A. 1605. Jan.
 10. de muris in arcis von Hof-Mauern etiam explicatum
 est, doch so / daß es nach der Höhe des Gassen-Pflasters/
 nicht des Pflasters im Hof gerechnet werde. Olim au-
 tem Senatum Reipublicæ Noricæ 80. pedes altitudini ædifi-
 ciorum constituisse testatur PICCART. *ad I. 7. Pol. Arist. c. 11.*
 [& Monachium in Bavaria ædes privatorum iusta symme-
 tria sibi respondere, ut & Wratislaviæ in Silesia habet OL-
 DENB. *Itiner. jur. tit. 14. §. 2.* Qui introductus in Rempubli-
 cam altitudinis determinatæ modus, suis haud destituitur
 rationibus, facit enim ad Civitatis Ornatum, qui in æquali-
 rate & ædium proportionem magis, quam sumtu consistit, ut
 & ad securitatem propter discrimen & periculum ruinæ,
 nec non ad utilitatem vicinorum, ne incommodum aliquod
 vel damnum ex tali ædificatione sentiant. Promovetur
 præterea per certam altitudinis formam Salus Civium, quo-
 rum effusa, in ædibus extruendis libido compescitur, & ne
 rem omnem ædificando exhauriant, atque secundum tri-
 tum illud: *litiget, ædificet, qui vult, cito pauper haberi*, fortu-
 næ suæ adversæ existant fabri, præcavetur. VENT. de VALENT.
in Parth. litig. lib. 1. cap. 13. num. 19.] Jus RATISB. apud
 JOAN. SCHILT. *Exercit. 18. th. 9. Lit. a.* indeterminatam relin-
 quit altitudinem. Porro plerumque in suo fieri de novo
 fenestras prohibent localia statuta, si in vicina prædia pro-
 spiciunt, antiquas vero tuentur. (*Nossovicum* tamen
Jus P. 5. t. 3. §. 1. item *Ratisbonense* apud JOH. SCHILT.
§. 9. Lit. a. n. 4. & *Mechlinense* arg. art. 27. & art. 28.
tit. 14. pr. Juri Romano hac in parte convenit.) Causa
 forte est, quia incommodum propter ædes contiguas majus
 est

In non nul-
 lis locis ne
 quidem in
 pariete
 proprio fe-
 nestras
 prospecti-
 vas aperire
 licet.

est hodie, quam Romæ esse poterat ob suas insulas. Vid. supra c. 2. §. 9. ut adeo prudentia legislatoria Germanica ad lites præscindendas id invenerit. Nonnulla exempla adducemus.

§. 20.

Varia hæc
de re re-
censentur
Statuta.

Fus Noricum Reform. tit. 26. l. 3. Es ist niemand zu-
gelassen / auf oder gegen seines Nachbarn Gebäuen oder
Hofrait einige Licht (neque in alieno, neque in suo pariete,
nec prospectivas, neque luciferas) oder Trüpf zu stellen / oder
zu machen / er hab denn desselben ein bedingliche beweiß-
liche Gerechtigkeit (id est, nisi servitus luminis constituta
sit) und sollen jederzeit auf Ersuchen des Nachbarn die-
selben Licht oder Trüpfen abgethan und vermacht wer-
den. Es wäre dann / daß einer mit Gedulten des Nach-
barn ausserhalb eines Meuers oder Vergunstß solche
Trüpf oder Licht 30. Jahr lang hergebracht / ruhiglich ge-
habt / und gebraucht hätte / und solches gnugsamlich be-
weisen möcht / so soll er dabey bleiben / und dieselben auf
seines Nachbarn Ersuchen abzuthun / oder zuzumachen /
nicht schuldig seyn / doch daß er keinerley Unsauberkeiten
heraus gieß oder werff. Wo aber der Nachbar auf sei-
nem Grund und Boden zu seiner Nothdurfft auf bauen
wolt / und solche Licht oder Trüpfen verbauen würde / daß
soll er zu thun Macht haben / ohneracht / daß es die 30.
oder mehr Jahr gedultet worden / & §. ult. So aber einer
von neuen bauen und hinter sich einige Licht oder Trüpfen
haben wolt / der soll zu einer Reihhen nicht weniger denn
3. Stadt-Schuch ungebauet liegen lassen. *Fus Francof.*
P. 8. tit. 7. §. 2. Wir ordnen / setzen und wollen / daß kei-
ner gegen seines Nachbarn Hauß oder Hof zu / Fenster /
dar

Daraus in desselben Hauß oder Hof mag gesehen werden/ von neuen/ wann dieselbigen zuvor nie gewesen/ machen/ sondern es bey der vorigen Form und Gestalt / wie der alte Bau gestanden (so viel die Licht belanget) bleiben lassen solle/ damit sein Nachbar durch das verdrüßliche Einsehen / auch etwann Ausschütten und Auswerffen nicht beschweret werde / Dann auch nicht vermuthlich/ wann die Vorfahren / so den alten Bau haben machen lassen / des Licht: Rechts auf ihren Nachbarn wären berechtiget gewesen / oder man ihnen dasselbig gestatten hätt wollen/ daß sie es Anfangs würden unterlassen/ und nicht auch so wol zu ihrem Vorthail / als der jetztig Nachbar gesucht haben.

Jus Lubecense lib. 3. tit. 12. art. 13. Es mögen auch keine neue Gänge / Fenster / Thüren / Schure / da vormals keine gewesen/ angerichtet werden/wie dann auch keine Schorsteine oder Feuer: Stäte / da hiebevör keine gestanden/ohne der Nachbarn Willen und Vergünstigung

Jus Hamburg. P. 2. tit. 20. art. 8. in fine, an dem Ort/da zuvor keine (Fenster) gewesen / mögen ohne Bewilligung des Nachbarn keine gemacht werden / *de antiquis vero fenestris ita statuit*: hat jemand aufschlagende Fenster an der Gassen oder an dem Wasser / die vor seines Nachbarn Hauß oder Giebel schlügen/ oder auch stehende Fenster in Höfen oder dergleichen Plätzen / die mag sein Nachbar ihm wol zu bauen. Es wäre dann daß einig ander Schein und Beweis dargegen vorhanden wäre. (*scilicet constituta servitus, ne altius quid tollatur, ne luminibus officiatur*) Es mögen aber die stehende Fenster dem Nachbarn zum Verdruß mit Brettern allein nicht zugekleidet werden (*sed altius quid tollendo*) da auch jemand aufschlagende

Fenster in Hofräuten oder andern Plätzen in ruhigem Besitz / mögen dieselben ohne dessen Willen / der sie hat / ihm nicht zugebauet / noch die Luft verbauet werden.

Breslauische Bau-Ordnung *de Anno 1688. apud WEINGARTEN in Vindem. Judic. pag. 177.* Sonsten soll auch niemand gegen seinem Nachbar / ob ihm gleich dieselbe Mauer alleine zuständig / einig Fenster zu haben zugelassen werden; Es wäre dann aus Gutwilligkeit seines Nachbarn / und dargegen eingestellten Revers. Wäre aber ja jemand gegen seinem Nachbarn Licht oder Fenster benöthiget / so soll er von der Gränze seines Nachbarn mit der Wand / darein er die Fenster machen will / aufs wenigste 3. Ellen verbleiben. *Vide & Ulmische Bau-Ordnung / Tit. 10. §. 1. Jure Bohemico.* Es soll kein Nachbar in des andern Nachbarschaft neue / und zuvor an dem Ort ungewesene Fenster / wider seines Nachbarn Willen brechen und machen lassen / noch auch die alten erweitern; Sonst da es beschehe / würde er dieselbe wieder zumachen und vermauren lassen. *Jus Bohem. c. 41. K. 17.* EIMBECAE in Ducatu Grubenhagico ita statutum: Es soll niemand in des andern Hof oder Raum einiges Fenster machen / es sey dann von Alters hero daselbst also gewesen / oder habe es mit Siegel und Briefen zu beweisen. Würde aber befunden / daß jemand dieser Gestalt Fenster machen würde / so seinem Nachbar keinen Schaden noch Irrthum brächten / und sonst anders woher kein Licht bekommen könnte / dann sollen die Bau: Herren im Rath gefördert werden / solches zu besichtigen; da dann befunden / daß solche Fenster ohne Schaden können gelitten werden / soll man solches gestatten / doch auf dem dritten Siegel in der Wand

Wand / alles nach Ausweisung und Vergleichung der
Bau-Herren. *Statut. EIMBEC. art. 63.*

§. 21.

Similia statuta *Galliae*, & speciatim *Parisiensium* & *Tholosanorum* esse testatur PETRUS GREGORIUS THOLOSANUS *Syn- tagm. Jur. part. 1. lib. 4. cap. 11. num. 3.* ITALIA quoque convenientia habet statuta, vid. *STAT. MEDIOLANENS.* & *ibid. HORAT. CARPON. lib. 2. cap. 333. 337.* MACERATENSE apud LUDOV. POSTIUM *resolut. 92. per tot.* & alia, quæ cum extra Germaniam sint, hic negligemus.

§. 22.

Cum igitur manifestum sit, Jus fenestrarum, quanquam liberrimum, sua natura valde tamen impediri, partim si & vicini eadem libertate utuntur, & contra ædificando in suo, commodum, quod circa eorum ædificia habere potuissent, intercipiunt; partim si Statuta & consuetudines valde arctis limitationibus coercerent hanc libertatem; cum porro nihil ominis varii habitantium usus infinitis modis Jus fenestrarum requirere solent; En novos jus hoc acquirendi modos invenit *lex Civilis Romana*, ut per pacta, vel alio modo constitutas servitutes, fenestras facere, vel alias luminis habendi gratia, ædificare, adeoque obstacula illa remove aliquis possit, ubi sæpissime hoc iniri solent pactum vicini: *quod non nisi fenestras vitriatas, nunquam aperiendas, alteruter habere debeat*, Daß er Fenster entweder in seiner / oder Des Nachbarn Wand / jedoch keine andere / als gläserne setzen / und solche in der Wand gemache / und nicht aufgethan / sondern bloß zu Einnehmung des Lichts gebraucht werden sollen. An autem earum re-

Statuta
exotica,

Ædificandi
libertas
contra ædi-
ficando, imo
per pactas
& constitu-
tas servitu-
tes impedi-
tur.

De pacto:
quod non
nisi fene-
stras vitria-
tas nun-
quam ape-
riendas al-
teruter ha-
bere debeat.

sectio

*sectio ad servientem, an vero ad dominantem pertineat, deciditur a FRANCISCO MARIA PECCHIO in tr. de Servitut. tom. 2. cap. 8. quest. 22. per tot. [CÆPOLLA de Servit. urban. prædior. cap. 72. num. 12. existimat, refectionem harum fenestrarum ei incumbere, qui servitutem debet, per l. 32. ff. de Servit. urban. prædior. l. 6. §. etiam. ff. si Servit. vindic. verum distinctio facienda inter nudam servitutem fenestrarum, & inter servitutem in fenestris vitriatis constitutam priori, in casu, & si fenestra vitriata in muro fundi dominantis sit, L. antea citata 32. locum habere nequit, consequenter vicinus, qui fenestram contra ædificando obscurare nequit, ad reparationem ideo non obligatur, quia serviens aliquid pati, non vero facere tenetur, l. 15. §. Servitutem. ff. de Servitut. posteriori in casu, fenestra vitriata ab eo reficienda, qui hanc servitutem debet, PECCHIUS cit. quest. 22.] Ceterum notandum, ea statuta, quæ publicam utilitatem respiciunt, per servitutes a privatis constitutas tolli haud quaquam posse, l. 38. ff. de pact. ibi: *jus publicum privatorum pactis mutari non potest*, v. gr. quod de certa altitudine [ad publicum Civitatis splendorem & ad spectum gratiorem unice ordinata] dictum supra §. 18. & 19.*

§. 23.

De servitutibus principium & causam efficientem Juris hujus præbentibus,

Quæ servitutes principium, vel *causa efficiens* sunt hujus Juris, quatenus est pure *Juris Romani*. Huc pertinent servitus altius tollendi, luminum (ne luminibus officiatur,) prospectus, & ne prospectui officiatur, quarum singularum naturam accurate & distincte explicare tentabimus, quia multum AUTORES circa hanc rem variant, & *materia* tamen *servitutum* valde practica hodie est, cum ea fere tota in foris Germanorum sit recepta, nisi quod multæ subtilitates

Juris

Juris Romani usu non sint receptæ, quod interpretes nostri ex ratione peculiari *Juris Germanici* multum extenderrint naturam servitutum. Vid. JOAN. SCHILT. *Exerc. 18. th. 1.*

§. 24.

Servitus altius tollendi optime nostro quidem judicio a JOAN. SCHILTERO *Exerc. 18. th. 8.* explicatur, cujus verba in compendium redacta huc transferemus, paululum tamen immutata, quia ipse videtur cum aliis multis nullam differentiam agnovisse inter *servitutes altius tollendi* & *non tollendi*, quod nos utique statuimus. Ea est autem sententia opinioque SCHILTERI: Primo servitus altius tollendi sicut nec cæteræ servitutes non id intendit, ut aliquid faciat quis, sed ut aliquid patiatur, per *l. 15. §. 1. ff. de Servit.* Deinde jus altius tollendi per se non continet servitutem; (cum id jure libertatis unicuique competat. Vid. *supra §. 8. seq.* nec vicini intersit. Vid. *omnino d. l. pr.*) sed cum facultate officiendi in simul luminibus vicini, hinc in legibus semper formula hæc, *ne luminibus officiatur*, adjicitur, §. 1. *Inst. de Servit.* Tercio ne objiciatur lumina alterius obscurare æque libertatis jure competere in suo ædificanti, vid. *supra §. 10. in fin.* repetendum ex *supra §. 18.* dictis, libertatem hanc restrictam esse *ad vetustatem formæ ac status ædium*. Quod si igitur quidam velit etiam contra formam vetustam altius ædificando lumina vicini obscurare, id quidem imposita hac servitute demum licebit, casus hic exprimitur in *l. 12. §. 1. C. de ædific. priv.* ibi: *Tunc enim sancimus, ut si pactum vel stipulatio ædificanti suffragetur, liceat ipsi secundum vim pacti & stipulationis ædificare, etiamsi officere vicinis, quibus pactum adversatur, ita ædificando videatur.* Studio omisimus alterum SCHILTERI casum, scilicet etiam tunc opus esse hac servitute, cum altius tollendo quis lumina vicini penitus in certa par-

Schilteri
explicatio
servitutis
altius tol-
lendi.

te ædium obscurare velit, libertatem enim illam ædificandi & obscurandi restrictam etiam esse ad æquitatem naturalem, ne lumen in totum vicino recludatur. Infra enim docebimus, me si jure ædifico ædes vicini etiam penitus obscurare posse, & textus a JOAN. SCHILTERO allegatos specialitatem intuitu legali continere.

§. 25.

Quid sit
servitus al-
tius tollen-
di Dd. inter
se non con-
veniunt.

Varie Dd.
Opiniones
enumeran-
tur.

Sententia

[Equidem, quid sit *servitus altius tollendi*, Doctores inter se non conveniunt, inque ea explicanda mire variant. Alii servitutem altius tollendi vocant, quando antea concessio, aut longa quasi possessione quæsito contra vicinum altius non tollendi Jure, eidem rursus altius tollendi potestas conceditur; verum per talem concessionem vetus servitus magis remittitur & tollitur, quam nova constituta videtur. MANZ. *tr. de Servitut. prædior. urban. tit. 6. num. 93.* VINN. *ad §. 1. Instit. de Servitut. prædior. num. 6. & ad §. 3. Instit. de action. num. 5.* Aliam explicationem suppeditat PAGENSTECHER. *in not. ad Lauterbach. Compendium Jur. manip. 3. pag. 70.* Servitutem hanc ita describendo, quod sit Jus vicini ædes opera sumtuque nostris altius evehendi, ita ut vicinus hoc pati teneatur; quam sententiam omnimodo admitti posse, censet STRYK. *in us. modern. ad Pandect. tit. de Servitut. urban. prædior.* non quidem hoc effectu, sicut PAGENSTECHERUS existimat, ut illud, quod ædibus vicino superstructum, fiat nostrum, quia opera impensaque nostra hoc factum, ita enim degeneraret in servitutem oneris ferendi, dum vicinus pati debet, ut pars illa, quæ altius ædificando nostra facta, parietibus ipsius incumbat, sed hoc effectu, ut commodum mearum ædium ex vicini ædibus exaltatis oriens, quod non raro majus impensis esse potest, ita promoveatur. Receptior sententia est illo-
rum

rum, qui servitutem altius tollendi esse volunt, quando quis Jure servitutis pati cogitur, ut vicinus ædes suas ultra mensuram Statuto determinatam altius tollat. Quamvis enim ex libertate naturali, qua quisque in suo, quodcunque in sui commodum vult, facere potest, *l. 24. §. fin. ff. de damn. infect.* pro lubitu altius ædificare liceat; *l. 9. Cod. de Servitut.* Si tamen alicubi lege Civitatis certa ædificiorum forma atque altitudo præscripta, quam excedere ædificando invito vicino non est permissum, non potest quis altius ædificare, nisi permittente vicino, & constituta hac servitute. vid. *l. 12. §. 1. Cod. de ædific. privat.* VINN. *ad §. 1. Instit. de servit. prædior.* DONELL. *lib. 11. cap. 5. lit. H. ibique HILLIGER, HERT. Dissert. de Servit. fact. constit. sect. 1. §. 9.* Nec est, quod dicas cum BACHOVIO: hoc in casu potius recuperari & redire præstinam ædium libertatem, quam servitutem constitui, ac proinde non recte jure servitutis ita dici posse tolli ædes altius; nam negotium pro præsentī Civitatis statu non amplius ex libertate naturali, sed ex gratia & patientia vicini dependet. Cum enim non nisi ad modum statuto determinatum ædificare liceat, proinde si vicinus Jus altius tollendi permittit cum suo incommodo, recte intelligitur, suas ædes servitute gravasse, & vicino dedisse libertatem altius tollendi, non *naturalem* sed *impositivam*, consequitur enim impetrans utilitatem, quam antea non habuit, & concedens post conventionem incipit aliquid pati in suo, quod prius non cogeatur pati jure publico, quod pati utique servitutis est, *l. 15. §. 1. ff. de Servitut.* WEIZENEGGER. *de Servit. dissert. 3. cap. 5. num. 26.* VINN. *c. l. num. 6.* Et hæc sententia *Jurī Romano* convenientior est. Supra enim §. II. ex TACITO aliisque autoribus demonstratum fuit, ædificiorum altitudinem jam olim restrictam fuisse ad certum modum, quem non nisi consentien-

receptior
supplicatur.

te vicino excedere licuit. *l. 12. §. 1. Cod. de edific. privat.* atque inde nascebatur servitus altius tollendi. VINN. *ad §. 3. Instit. de actionib. num. 5.* Non obstat, quod privatorum patris non possit derogari Juri publico & Statutis. *l. 38. ff. de pact.* Nam huic regulæ locus est, si quid præcise constitutum sit propter publicum civitatis splendorem & aspectum gratiorem, & tunc nil proderit vicini patientia, sed a Principe Jus altius ædificandi impetrandum foret; si vero incommodum & favorem privatorum Statutum sit conceptum vel expresse dispositum, ut nemo invito vicino altius ædificare debeat, dubium non est, quin eo consentiente & patientiam promittente, servitus constitui queat, cum quilibet juri pro se introducto renunciare possit. *l. 7. §. 14. ff. de pact. l. 27. §. 4. ff. eod.* STRYK. *in us. modern. ad Pandect. tit. de Servitut. urban. præd. §. 8.* VINN. *ad d. §. 3. de actionib. num. 5.*]

§. 26.

Capollæ
explicatio
Juri Roma-
no non est
conveniens.

Ergo Juri Romano haud conveniens est explicatio BARTH. CÆPOLLÆ *tr. de Servitut. urban. prædior. cap. 26.* quæ servitutem hanc id intendere dicit, ut vicinus in utilitatem vicini prædii, [sc. ad avertendum ventorum impetum, vel ad præstandam umbram, vel ad impediendum prospectum, vel ut per repercussionem lumen in ædes deprefiores devolvatur] ædes suas altius tollat, ut etiam facit BARTOL. *in l. 2. ff. de Servitut. prædior. urban.* eumque secutus JOH. SCHNEIDEWIN. *ad §. 1. Instit. tit. de Servit. prædior. num. 16. seqq.* Est enim contra *l. 15. §. 1. ff. de Servitut.* [adeoque repugnat naturæ servitutis, quæ in patiendi vel non faciendo, non autem in faciendo consistit. *d. l. 15.* Et licet in servitute oneris ferendi factum interveniat, *l. 6. §. 2. ff. si Servit. vindic.* hoc tamen speciale a legibus expres-
sum

sum ad alias servitutes non est extendendum, imo in hac servitute oneris ferendi factum aliquod intervenit non semper nec ab initio, nihilque facit ad servitutem constituendam, sed requiritur ad servitutem constitutam conservandam, & ex post facto per consequentiam accedit. Præterea, verba: *Licere altius tollere*, in *L. 2. pr. ff. de servit prædior. rusticor.* occurrence coactionem excludunt, ut adeo sententia antea adducta, *inspectis Juris Romani principiis*, admitti nequeat. Et ita CUJACIUS *in recitat. ad L. 15. ff. de Servit.* Jus, inquit, altius tollendi non est tale, ut is, qui servitutem debet, faciat & tollat ædes suas, sive elevet, eo forte fine, ut venti arceantur, vel ut æstus solis excludatur, ita enim non servitus sed Jus personale constituetur, &c. *add. HILLIGER in DONELL. lib. 11. cap. 5.*] quicquid etiam CÆPOLLA, augmentorum loco afferat, quem & alias, licet multa ad dissertationem nostram facientia habeat, passimque etiam atque etiam a recentioribus & neotericis allegetur, adhibere tamen noluimus, siquidem pro more suo & sui seculi (judicante ita JOAN. SCHILTERO *in præfat. ad Prax. Jur. Roman.*) legibus ipsis neglectis aut verbis menteque earum vix per transennam inspectis, omne studium in perquirendis & ventilandis antecedentium sententiis consumsit, & juris studiosos a juris ipsius certi ac definiti fontibus ad vastum inanium & incertarum opinionum infinitarumque argutiarum & versutiarum abyssum abducit. Et quamvis BENED. CARPZOV. *P. 2. Const. 41. Def. 13. n. 7.* hujus explicationis præjudicium & exemplum habeat, quemadmodum & plura dari possunt, id tamen cum CASP. MANZIO *tr. de Servit. P. V. & R. tit. 2. quæst. 10. n. 80. seqq.* ad mores nostros referendum est, vel potius ad imprudentem Doctorum extensionem; Nam non necessarium erat. Si enim utilitas aliqua mea poscit, ut vicinus altius tollat, tum per con-

tractum præsentem possessorem vicinarum ædium inducere possum, ut altius tollat, deinde separatim ædibus ipsis servitutem imponere, ne deprimantur, quod naturæ servitutum utique conveniret, *vid. infra §. 28.* Nam regula illa in *l. 15. §. 1. ff. de Servit.* non mera est subtilitas, uti CASP. MANZ. *d. l.* putat, sed ratione nititur. Operæ enim hominis vix ita determinari possunt, ut a quovis præstare possint. Servitutes autem ad quosvis possessores transire debent. Adhæc, prædium proprie servit. *l. 12. ff. commun. prad.* ibi: *Cum fundus fundo servit, vendito quoque fundo, servitutes sequuntur. Ædificia quoque fundis & fundi ædificiis eadem conditione serviunt*; (Dabo exemplum: Domus mea serviebat domui tuæ, vel fundus meus serviebat fundo tuo: sive ego vendam meum, vel tu tuum: semper servitus emtorem sequitur,) prædium autem nil facere pollet.

§. 27.

Moribustamen hodiernis quod talis servitus constitui ita possit dubium nullum trabet.

[Ceterum quicquid sit de *Jure Romano*, negari tamen nequit, *moribus nostris hodiernis*, prædiis talem servitutem ad quemcunque possessorem transeuntem, imponi posse. LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. de Servitut. prad. urban. §. 5.* & in *Concl. Forens. Exercit. 18. th. 3. lit. b.* SCHILTER. *Prax. Jur. Roman. in Foro German. Exercit. 18. §. 12.* In *praxi* enim admodum frequens est, ut possessores ædium & prædiorum, Jure servitutis realis & perpetuæ duraturæ, non tantum Dominis & Superioribus, sed etiam vicinis ad tales præstationes sint obligati, quæ in faciendo consistunt, v. gr. ad pontem restaurandum vel reficiendum, ad ligna avehenda & similia, *Brücken bauen oder ausbessern / Holzführen* / *re.* ut adeo risu & cachinnis merito exploderetur, qui *hodie in foro* negare vellet, tales servitutes

in faciendo consistentes imponi posse. MANZ. *rr. de servit. urban. prædior. tit. 2. num. 80.* Nec sua tales servitutes destituuntur utilitate & commoditate, dum per ejusmodi elevationem arcentur impetus ventorum aliæque Coeli injuriæ, impeditur prospectus in ædes, præstatur umbra ei loco, quo solem habere gratum non est, arg. *l. 17. pr. ff. de servit. urban. prædior.* Avertitur non minus lumen, uti in mercatorum ædibus, quibus perquam commodum est, umbrosas habere ædes & tabernas, ne vitia mercium in oculos tam facile incurrant. Utilis etiam quandoque talis elevatio esse potest, ut per refractionem seu repereusionem lumen in ædes devolvatur, & si quæ sunt infinitæ causæ aliæ, quæ hoc genus servitutis defendunt. SCHNEIDEWIN, *ad §. 1. Instit. de servit. prædior. num. 17. & 18.* GOTHOFRED, *in not. ad d. §. 1.* HAHN, *ad WESEMB. tit. de servit. urban. prædior. num. 3.* MANZ. *cit. loc. num. 83. seq.*

§. 28.

Servitus altius non tollendi frequentior est, & ad *Jus notum Fenestrarum* propius accedit [Hanc ita describunt Doctores: quod sit Jus, quo alicui ultra præscriptum certumque altitudinis modum, ædificium suum altius tollere invito vicino non licet, *l. 8. Cod. de Servitut.* SCHNEIDEW. *ad §. 1. Instit. de Serv. urb. prædior. num. 19.* Hic itaque Dominus prædii dominantis intendit, non ut ipse altius tollat, sed ne tale quid fiat a vicino. Consistit ergo hæc servitus *directo & simpliciter* in non faciendo, & *directo ac simpliciter* prohibetur naturalis in cælum usque tollendi libertas; e contra in constituenda servitute altius tollendi interdicitur, ut quis ipse cum effectu & utilitate, concedente & patiente vicino altius tollere possit, adeoque hæc servitus consistit in patiando & concedendo, alterum cum effectu & uti-

Servitus altius tollendi quid sit?

an differat
a servitute
ne luminibus
officiatur,
quod non
nulli ne-
gant,

Alii affir-
mant,

& utilitate ædes suas altius tollere, & sit servum prædium eo ipso, quod altiore alterius structuram quis pati cogatur. STRUV. *dissert. de ædific. privat.* §. 40. Ex dictis, ut opinor, sat manifesto apparet, quam distinctæ sint hæ duæ servitutes.] Ea autem (sc. *servitus altius non tollendi*) non differt a *servitute, ne luminibus officiatur*,) sed una est servitus. JACOB. CUJAC. *Obs.* 17. lib. 35. JOH. SCHILTER. *Exercit.* 18. th. 8. Nec enim offici potest nisi altius tollendo, nec alia utilitas ex non tollendo, quam ne officiatur. HUGO DONELL. *comment. Jur. Civil.* lib. 10. cap. 5. Hinc etiam leges omnes easdem conjungunt, ut clarissime omnium l. 4. ff. d. *servit. prædior. urban.* quæ hanc servitutem explicat his verbis: *cum servitus imponitur, ne luminibus officiatur, id maxime acquisitum videtur, ne Jus sit vicino invitis nobis altius ædificare, atque ita minuere lumina nostrorum ædificiorum.* Sunt tamen aliqui, interque eos FRANC. HOTOMANN. *Amic. resp.* lib. 2. c. 4. & ANTON. FABER. 19. *Conjectur.* 15. qui plus inesse servituti, ne luminibus officiatur, statuunt, quam servituti, ne quid altius tollatur, ideoque eas distinguunt.

§. 29.

Quæ poste-
rior senten-
tia etiam
verior juri-
que con-
formior est.

[Et sane, si dicendum, quod res est, Doctorum horum sententiam veriore[m] juriq[ue] communi conformiore[m] reputamus. Qui enim *altius non tollendi servitutem* habet, hoc tantum habet, ne vicinus altius tollat, atque ita ædificando luminibus officiat; ut ut intermissio elevationis alio etiam fine quam ne luminibus officiatur, v. gr. ad habendum ventum aut solem in horto, promitti possit. Cui vero *ne luminibus officiatur servitus* competit, is plus habet, ne sc. aliis etiam modis quibusvis, lumina impediuntur, iisve noceatur. l. 15. ff. de *servit. præd. urb.* WERNHER. *select. observat. forens.* vol.

vol. 6. Obs. 282. num. 2. 3. seq. Hinc si vicinus, qui mihi *servitutem non officiendi luminibus* debet, arborem ponat, ut luminis officiat, contra impositam servitutem eum facere palam est; nam & arbor efficit, quo minus coelum videri possit, *l. si arborem 17. pr. ff. de servit. urban. prädior.* Cum tamen is, qui servitutem altius non tollendi debet, non tantum arbores plantare & viridaria, quæ sunt loca virentibus herbis, graminibus, arbutis confita, qualia & super ædes aliquando in doliis fictilibus aut plumbeis, quibus terra est aggesta, habentur, *l. 26. ff. de instruct. vel instrument. legat.* Supra eam altitudinem, quia nomine ædificii non veniunt, habere possit, per textum apertum in *l. 12. ff. de Servit. præd. urban.* Sed etiam ædificium latius protendere vel deprimere valeat, *l. 17. §. 1. ff. d. tit.* licet officiat luminibus vicini, arg. *l. 17. §. 1. ff. eod.* Sicuti e contra altius tollere prohibetur, quamvis lumina haud obscurentur, arg. *l. 13. §. 7. ff. de usufr.* BESOLD. *in delib. jur. ex l. 8. Pandect. quæst. 10.* MANZ. *de servit. urb. præd. tit. 2. num. 68. seqq.* Ac certe *servitutem ne luminibus officiatur* revera diversam & distinctam esse a *servitute altius non tollendi*, facile ex distinctis servitutum nominibus colligitur; distincta enim nomina distinctas etiam res præsupponunt, *l. 7. Cod. de Codicill.* & cum præterea hæ duæ servitutes fine & effectu differant, intuitu quorum omnes servitutes discernuntur, pro speciebus re vera diversis atque distinctis utique censerī debent. Finis siquidem & Effectus servitutis altius non tollendi hic est, ne luminibus officiatur altius tollendo, *l. 12. ff. de servit. præd. urban.* Finis autem & Effectus *servitutis, ne luminibus officiatur*, is est, ne lumina non solum altius tollendo, sed etiam quacunque alia ratione obscurentur & minuantur, adeoque omnia censentur servitute hac constituta prohibita, quæcunque ad luminis impedimentum faciunt, ceu hoc disertis ver-

bis expressit Iustus Ulpianus in l. 15. ff. de servit. præd. urban. ubi ait: in servitute luminibus non officere, hoc observatur, ne lumina cuiquam obscuriora fiant, quodcunque igitur faciat ad luminis impedimentum, prohiberi potest, si servitus debeatur, opusque ei novum nunciari potest, si modo sic faciat, ut lumini noceat. Unde non potest 1.) arborem ponere, ut lumini officiat, l. 17. pr. ff. de servitut. præd. urb. quia lumen id est, ut coelum videatur, l. 16. ff. eod. atque etiam arbor efficit, quo minus Coelum videri possit, d. l. 17. pr. ff. de servit. præd. urb. 2.) non potest umbram facere in loco, cui sol est necessarius d. l. 17. pr. Si tamen id, quod ponitur, lumen quidem nihil impediat, solem autem auferat eo in loco, quo gratum erat, eum non esse, nihil contra servitutem facit, c. l. 17. pr. 3.) si in extrema parte Coenaculi coelum videre potui, non potest is luminis modus minui, ut coelum tantum in medio coenaculi vel prope fenestram videri queat. MANZ. de servitut. urb. prædior. tit. 2. num. 100. cum seqq: Immo interdum etiam tollendo & deprimendo ædificium quis officere luminibus potest, si forte κατὰ ἀντανάκλασιν, per refractionem seu repercussionem vel pressuram quandam, durch einen Wiederfall / lumen in vicini ædes devolvatur, per textum expressum in l. 17. §. 2. ff. de servit. præd. urban. MANZ. cit. loc. num. 104. v. gr. Es wäre gegen mir über ein Haus weiß angestrichen mit Kalch / wann darauf die Sonne scheint / werden die Strahlen gleichsam repercussirt in meine Stuben / und hätte ich also dadurch helle Stuben / vel alio modo: Sempronius hat einen Teich vor meinen Haus / weil aber die Fische nicht darinnen stehen wollen / will er den Teich zu werffen lassen / als aus welchem ebenermassen meine Fenster / wann nemlich die Sonne in das Wasser scheint / und die Strahlen repercussirt werden / ich helle Fenster bekäme / und also Schaden em:

empfiengen. Ea enim, teste quotidiana experientia, est natura radiorum solis & lucis, ut in corporum opacorum superficies projecti seu incidentes, cum transire non possint, resiliant seu reflectantur in partem oppositam, & hanc per istam repercussionem & reflexionem illustrent; quod si igitur ædes istæ, in quas incidentes radii lucis per dictam reflexionem & pressuram ædibus vicini afferebant lucem, tolluntur aut deprimuntur, necesse est, cessante jam repercussione, lumen etiam aliquando minui. Ceterum qui deponit ædificium vel arboris ramos, quo facto, locus opacus quondam cœpit solis esse plenus, non facit contra servitutem, hanc enim debuit, ne luminibus officiat, nunc non luminibus, officit sed plus æquo lumen facit. *l. 17. §. ff. de servit. præd. urban.*]

§. 30.

[Nec quicquam faciunt in contrarium argumenta a dissentientibus in medium prolata, quippe ad quæ haut dissensientibus, Respondetur dissentientibus, facilis est responsio. Quod enim primo dicebatur, inutilem fore servitutem *altius non tollendi*, si ab ea discernamus *servitutem luminibus non officiendi*, eo quod ad hunc finem constituitur hæc servitus, ne luminibus officiatur; ad illud respondemus consequentiam negando, quia servitute *altius non tollendi* id solum contineri intelligitur, ne luminibus officiatur *altius tollendo*, ut supra jam dictum fuit; servitus vero ne luminibus officiatur, ad hoc proficit, ne luminibus quacunque ratione offici possit. *l. 15. ff. de servit. præd. urban.* qua propter licet servitus *altius non tollendi* non idem valeat, quod servitus *luminibus non officiendi*, hac tamen non constituta, utilis sane erit servitus *altius non tollendi* ad hoc, ut diximus, ne luminibus *altius tollendo* officiatur, vel alio modo per ejusmodi elevationem vicino damnum vel in-

commodum inferatur, etiam si lumina minuere vel obscurare plane non contigerit. arg. *l. 13. §. 7. ff. de usufr. arg. l. 4. ff. de servit. præd. urban.* BESOLD. *delib. Jur. ex lib. 8. Pandect. quæst. 10.* MANZ. *de servit. urban. præd. tit. 2. num. 71.* Neque vero ex eo, quod servitus ne luminibus officiat, in se, vi ipsa, continet servitutem altius non tollendi, sequitur illam ab hac non esse servitutem specie distinctam, siquidem & actus Iter in se continet, & nihilo tamen minus servitus est, ab itinere distincta & diversa. Via in se se & iter & actum continet, & tamen ab utraque specie differt, autore ipso Justiniano in *pr. Instit. de servit. prædior.* Ad secundum argumentum, quod hæ duæ servitutes altius non tollendi & ne luminibus officiat, in legibus plerumque conjungantur, respondemus, id fieri ratione frequentioris usus, ideoque non esse trahendum in necessitatem. MANZ. *tit. 2. num. 109.* In specie quod concernit *l. 4. ff. de servit. præd. urban.* illa sententiam nostram magis confirmat, quam infringit, ibi enim Iustus Paulus non absolute & simpliciter dicit, servitute ne luminibus officiat, id alicui acquiri, ne jus sit vicino, invitis nobis altius ædificare, sed ait, *maxime id acquiri*, sc. quia hic principalis & præcipuus est modus, quo luminibus vicini officere possumus, isque maxime huic servituti inest, sed non solus, cum alii adhuc plures dentur modi, lumina vicini diminuendi & obscurandi. Est enim particula *maxime*: non *taxativa & restrictiva*, sed *implicativa & ampliativa* conf. *l. 5. Cod. de rescind. vendit. verb. maxime.* Nec obstat *§. 1. in fin. Instit. de servit. prædior.* nam vel committitur a dissidentibus fallacia compositionis & divisionis, vel itidem principaliter ibi Servitus ne luminibus officiat, exponitur, quæ aliquando quidem, sed non semper, continet servitutem altius non tollendi. *d. l. 4. ff. de servit. præd. urb.* Confer. præter FRANC. HOTOMANN, & ANTON. FABRUM *supra allegatum* BESOLD *in delib. Jur.*

Jur. ex lib. 8. Pandect. quest. 10. HILLIG. ad DONELL. lib. 11. c. 5. lit. a. MANZ. de Servit. præd. urb. num. 109. WERNHER. Select. Observat. Forens. vol. 6. obs. 282. num. 1. seqq. add. SCHWESER. theatr. Servitut. tit. 6. §. 2. ubi dicit : Daß die Servitus altius non tollendi & ne luminibus officiatur, ut majus; & minus differiren : Dann die servitus ne luminibus officatur begreift mehr in sich / als die andere / und kan auch durch Erweiterung / ja gar durch Erniedrigung des Hauses / das Licht dem Nachbarn verdunkelt werden / daß dahero die Höherbauung das Licht allein nicht verdunkelt / l. 17. §. 1. ff. de Servit. urban. præd. Ja es kan das Haus höher gebauet werden / daß doch dem Tag-Licht nichts abgehet / arg. l. 13. §. 7. ff. de usufr.]

§. 31.

[Ad uberiolem hujus sententiæ a nobis hætenus propugnatae illustrationem non ingratum erit heic subnectere
RESPONSUM ab *Inclyta FACULTATE WITTEMBERGENSI Mens. Novembr. An. 1696. ad Interrogationem Jacob Noti, Jur. Pract.*
zu Leipzig, datum, quod exhibet WERNHER. cit. *Observat.* 282. num. 8. seq. verb. Hat Anno 1593. Barbara Bosin/Burgern Wolf Beilicken auf vier aus dessen Haus gegen und in der Bosin Haus gehende Fenster / servitutum ne luminibus officiatur, constituit / und solcher Servitut weder durch Veränderung der Dächer / noch sonst in andere Wege / zum Nachtheil oder Verhinderung etwas vorzumachen / für sich und künftige Besizere des Hauses versprochen. Nachdem nun der Bosin Hauses jetziger Besizer / Andreas Schwarze / selbiges der grossen Baufälligkeit halber / abzureissen genöthigt wird / ist er um künftiger besserer Nutzung willen / besagtes Haus jezo etwas höher / als es vormalß gewesen / auf-

Respon-
sum hæte-
nus addu-
ctam sen-
tentiam il-
lustrans.

zuführen gesonnen / hat auch solch neu Gebäude dergestalt / daß angeregten vier Fenstern das Licht dardurch in Bürgern Weillichs Haus zu Nothdurfft / nach Approbation Bau-Verständiger / ferner verbleiben solle / einzurichten sich erbotten / welche Aufsführung aber des Hauses jetziger D. Weilcke nicht gestatten will / nach mehrern Inhalt eures Berichts / und der Beylagen. Wann nun gleich wir der Meinung nicht beypflichten / daß inter Servitutum altius tollendi & ne luminibus officiatur, kein Unterschied seye / immassen / wie HUGO DONELL. *lib. 2. Comment. cap. 5.* CUJAC. *lib. 17. Obser. cap. 35.* und ARNOLD. VINN. *ad §. 1. Instit. de Servit. præd. ad verba : ne luminibus vicini officiatur*, statuiren / his verbis : *ne luminibus officiatur*, non videtur nova servitus demonstrari, sed finis propositæ ; cum sit hic præcipuus finis servitutis altius non tollendi, ne luminibus nostris officiatur ; sondern sie allerdings pro separatis servitutibus halten / gestalt nicht zu vermuthen / daß eine Servitut mit zweyerley Formeln benennet worden / und die Doctores der widerigen Meinung nicht in Abrede / quod alius dari possit finis servitutis altius non tollendi, nempe ne in ædes, aut aream nostram, prospectus pateat. VINN. *c. l.* ULRIC. HUBER. *prælect. Jur. Civ. part. princ. ad tit. de Servitut. rustic. & urban. præd. num. 12.* CONF. WESEMB. *in Digest. tit. de Servit. urb. præd. num. 4.* DUAR. *l. annivers. Disp. 33.* FRANC. BALD. *Comment. ad Instit. de Servit. præd. num. 11.* also da die Boscin nur eine Servitut Bürgern Weilichen constituit, unbillig zu seyn scheint / daß sie / oder deren Nachkommen / servitutum, ne luminibus officiatur, über dem auch servitutum altius non tollendi, gestatten sollen / zumaln servitutes tanquam res odiosæ, interpretationi restrictivæ unterworfen / BARBOS. *in thes. loc. commun. cap. de Odio.* Hiernechst es das Ansehen

sehen gewinnen will / daß wann D. Beilicke aus denen vier Fenstern den Himmel sehen kan / er sich daran müßte begnügen lassen; *l. 16. ff. d. Servit. præd. urban. pr. verb. lumen, id est, ut cælum videatur. conf. HAHN. ad WESEMB. tit. de Servit. præd. urb. in not. num. 4.* Dannocho aber und die: weil servitus ne luminibus officiatur, darinnen an und vor sich bestehet / quod vicinus prohibeatur quicquam facere, per quod ædificii nostri luminibus, nobis invitis, ullo modo officiatur, *l. 15. ff. de Servit. præd. urb. verbis: quodcumque igitur faciat ad luminis impedimentum, prohiberi potest, si servitus debeatur*; Dann die servitus altius non tollendi zwar eine sonderliche Dienstbarkeit ist / jedannocho aber zum öfftern ad servitutem ne quid luminibus officiatur, nicht sub formali ratione servitutis, sondern als ein medium ad finem, und in consequentiam gehört / *l. 4. ff. de Servit. urb. præd.* In servitute ne luminibus officiatur, hoc maxime adepti videmur, ne jus sit vicino, invitis nobis altius ædificare, atque ita minuere lumina nostrorum ædificiorum, quia nempe hic principalis & præcipuus est modus, quo luminibus officere possumus, isque maxime huic servituti inest. BESOLD. in Delibat. Jur. ad lib. 8. quæst. 10. und daß Deme also sey / vom Jcto in *l. 17. §. 2. ff. eod.* weiter bekräftiget wird / *verb. interdum diei potest, eum quoque qui tollit ædificium, luminibus officere*; woraus zu schliessen / daß der Fall sich zutragen könne / daß derjenige / so servitutem ne luminibus officiatur, zu leisten schuldig ist / auch des höhern Aufbauens sich enthalten müsse; Ferner allhier der Casus in terminis sich ereignet / da die Bosin nicht allein dem Beilickischen Haus das Licht-Recht schlechterdings constituit / sondern darben ausdrücklich versprochen / durch Veränderung der Dächer / noch sonst in andere Wege / denen vier Fenstern zum Nachtheil /
oder

oder des Beilickschen Hauses Lichtes zuwider / ohne Verhinderung nichts vorzunehmen / durch welche Convention alle Modi, quibus impediri servitus potest, und folglich der vornehmste / nemlich die Erhöhung / nicht un-
 deutlich ausgeschlossen worden; deme nicht hindert/daß der jetzige Besitzer sich erbotten / daß dem Beilickschen Haus das Licht zur Nothdurfft / nach Approbation Bau-
 Verständiger / vermittels eines Altans / oder sonst / ver-
 bleiben solle / alldieweil hier nicht die Frage von dem Licht-
 Recht in thesi, sondern in hypothese, & de eodem gradu
 luminis, wie solches das Beilicksche Haus bisher gehabt/
 entstehet / bey welcher Bewandtnus es nicht genug ist/
 ut coelum videri possit, sondern propter legem conventio-
 ni additam, daß durch Veränderung der Dächer / noch
 sonst in andere Wege / nichts vorgenommen worden/
 Dardurch dem Licht des Hauses / wie es bißhero gewe-
 sen / einige Hinderung entstehen möchte.

So ist des Beilickschen Hauses Besitzer die höhere
 Aufsführung des ædificii servientis, als ein Modum, quo
 officitur luminibus suis, Andraen Schwarzen zu verweh-
 ren / wol befugt. Quodcunque enim facit ad luminis im-
 pedimentum, prohiberi, opusque novum nunciari potest,
 si modo faciat, ut lumini noceat, cit. l. 15. in fin. ff. de Ser-
 vit. præd. urb. besagter Schwarz hingegen / gegen mehrs
 berührte vier Fenster höher zu bauen / nicht berechtigt/
 immassen auch erwehnter Besitzer des Beilickschen Hau-
 ses sich an einem gewissen Spatio, oder Altan / wodurch
 das Licht in solch Haus einfallen könne / begnügen zu
 lassen / nicht schuldig; es wäre dann / daß durch die hö-
 here Aufsführung des Schwarzkischen Hauses dem Licht
 des Beilickschen Hauses / der geringste Eintrag nicht ge-
 schehe / sondern dieses Besitzer eben so viel / als er vor-
 hero

hero gehabt / behielte / auf solchen Fall mag Andreas
Schwarzen sein Haus höher aufzuführen / oder auch ge-
gen oftgedachte vier Fenster ein Altar zu bauen / nicht
verwehrt werden ; cum enim distinctæ sint servitutes al-
tius non tollendi , & ne luminibus officiatur , consequens
est , ut , si quis altius tollendo non obscuret , aut minuat
lumina , non possit prohiberi altius tollere ; in omni quip-
pe actione agentis interesse quærendum est , quod hic ces-
sat in eo , cujus lumina tollendo non minuuntur. Conf.
BRUNEMANN. *ad l. 17. num. 1. ff. de Servit. præd. urb.* vid. LOCA-
MER. *in quæst. Justin. qu. 169. verb. qui servitutem non officien-
di luminibus debet , potest interdum altius tollere , & tamen con-
tra servitutem non facere , puta , si ex ædibus altius sublati per
retractionem nihilominus vel & eo amplius lumen in vicini ædes
devolvatur , per l. 17. §. 2. ff. de Servit. præd. urb. B. R. B.*

Ceterum est & hoc notatu dignum , in prædio rusti-
co non posse ædificari in damnum vicini , propter fructuum
ipsorum utilitatem. HERING. *de molendin. quæst. 43.* Sicque
de *Consuetudine* apud WÜRTEMBERGENSES receptum esse , daß
auf dem Feld einer ein Garten : Häuslein / Mauer oder
dergleichen / so weit auf sich selbst setzen muß / daß hier-
durch seinem Nachbarn die Sonn nicht benommen wer-
de / testatur BESOLD. *in delibat. Jur. ex lib. 8. Pandect. quæst.*
19. circa fin.]

§. 32.

[Describitur autem *servitus ne luminibus officiatur* , de
qua huc usque egimus , quod sit jus , quo vicinus fenestras
in nostro pariete ex libertate naturali factas & apertas , quo-
cunque modo minuere & obscurare prohibetur. l. 4. & 15.
ff. de Servit. præd. urb. l. 17. ff. eod. Germ. Das Licht : Recht /
I daß

Quid sit
servitus ne
luminibus
officiatur?

Vicinus lu-
mina mea
per pacta
quædam
acquisita
minuere
iisque offi-
cere ne-
quit.

Daß man einem nicht darf das Licht oder die Fenster ver-
bauen. ECKOLT. *ad Pandect. tit. de Servit. præd. urb. §. 11.*]
Quod si igitur conclave aliquod habeam, idque ob parie-
tem Orientalem cœcum, sol intrare nequeat, nec venti
Orientales permeare possint, quod utrumque sanitati in-
habitantium maxime conducit, MELCH. JUNIUS *part. 2. Po-
lit. quest. 66.* ANTON. GOBIUS *Consultat. decis. 132. num. 41.*
seq. aut aliæ utilitates versus vicinum fenestras poscunt, ju-
re meo, (nisi Statuta loci contrarium disponant) aperio
meum parietem [*l. 8. §. 5. ff. si servit. vindic.*] sed si me-
tuo, ne illas vel alias antiquitus inibi extantes vicinus, liber-
tate sua ædificandi utens, obstruat [*vid. l. 9. & 10. ff. eod.*]
paciscor mihi ab eo servitutem hanc ne luminibus officia-
tur, quo facto non poterit, quoquo modo id fiat, licet non
præcise ædificando, *d. l. 15. & l. 17. pr. ff. de Servit. præd.*
urb. minuere mea lumina, iisque officere; quanquam alias
extra hunc casum ædificare possit. B. SAM. STRYK. *in us. mo-
dern. ad ff. tit. de Servit. præd. urban. §. 9.* Interim an offi-
ciatur nec ne, non ex aëtoris opinione & æstimatione cor-
rupta, sed ex bono æquoque dijudicabitur [ac primum
quidem ex civitatum statutis; his vero deficientibus res
erit finienda judicis officio, qui in rem præsentem se con-
feret, id cum accidet, res dijudicari poterit vix melius,
quam si vicinarum ædium altitudinem, spatia, intervalla, ac
fundamenta, diligenter Judex inspexerit. *l. 12. §. 2. Cod. de*
ædific. privat.] *vid. latius DIONYS. GOTHOFRED. ad l. 1. Cod. de*
Servit. lit. o. & p. Apud Romanos ut plurimum certa altitudo
in constitutione exprimebatur *vid. GOTHOFRED. ad l. 1. Cod.*
de ædific. privat. lit. b. & supra. §. 18.

§. 33.

Sed hic non incongrue quæritur, *an imposita hac servitute ne luminibus officiatur, futura etiam fenestræ comprehendantur, ita ut & his vicinus officere nequeat?* [Dispiciendum esse putamus, quid inter partes actum sit. Si etenim nominatim & diserte sit cautum, ne *luminibus*, *quæ nunc sunt, vel postea erunt*, officiatur, haud dubie tam de *futuris*, quam de *præsentibus* dictum intelligitur, quod si vero *indefinite & generaliter* convenerit, ne luminibus officiatur,] respondet Pomponius *in l. 23. ff. de Servit. præd. urb.* ambiguum esse scripturam, interim humanius, id est, mitius & favorabilius (vid. BARNAB. BRISSON. *ad l. 8. ff. de Verb. sign. hac voce*) esse, verbo generali omne lumen significari, sive quod de præsentibus, sive quod post tempus conventionis contigerit, [id est, ut CORAS. *ad rubr. ff. de Servitut. num. 33.* explicat, si fenestræ aliquæ de novo factæ fuerint, futuris quoque luminibus cautum videtur.] Licet enim ab altera parte ad præsentia tantum lumina restringi æquius esse videatur, ob ademtam libertatem ædificandi in suo, tamen contra constituentem vicinum fecit interpretationem JCTus *ex L. de veteribus ff. de pactis.* ubi habetur: *veteribus placet, pactionem obscuram vel ambiguum, venditori & ei, qui locavit nocere, in quorum fuit potestate, legem apertius scribere; quia sc. per aliam formulam: uti nunc sunt, ut ita sint, potuisset se expresse ad præsentia lumina restringere.* [Nihil quicquam facit in contrarium *l. 12. Cod. de Servit. & aqu.* ubi constituta servitute aquæ ductus ad prædium meum, si postea alia prædia vicina acquisiverim, non possum ad ea aquam ducere, quia non modus prædiorum, sed servitus aquæ ducendæ terminum facit. Nam resp.

An imposita servitute ne luminibus officiatur, futuræ etiam fenestræ comprehendantur, ita nec his vicinus officere queat?

non esse diversum quid in servitute aquæ ductus constitu-
tum, quam in servitute ne luminibus officiatur, nam
quemadmodum imposita servitute aquæ ductus ad certum
fundum, de ea servitus non extenditur ad prædia postea
quæsitæ: ita servitus ne luminibus officiatur, non debe-
tur ædibus de novo comparatis & acquisitis, WEIZENEG-
GER. *cit. loc. num. 25.* Quod si denique constitutio servitu-
tis cum *expressione verborum præsentis temporis* facta fuerit, vi-
delicet: *ut lumina, quæ nunc sunt, ita sint*, tunc ad futura
lumina hæc conventio nequaquam extendenda, sed si no-
va dominantis prædii Dominus extruere velit, iusta con-
tradiciendi vel his officiendi occasio nascitur: verba enim
præsentis temporis ad futura non referuntur. *l. 89. & 97.*
ff. de V. O. L. 125. ff. eod. MANZ. de Servit. urb. præd. tit. 2. num.
107. STRYK. in us. modern. ad Pandect. tit. de Servit. urb. præd.
§. 12. WEIZENEGGER. de Servitut. dissert. 3. cap. 5. num. 24.
Idem etiam dicendum, si *de fenestris amplificandis* quæstio
sit. Nam si verbis generalibus & indefinitis usi fuerint con-
trahentes, dubium non est, quin fenestras in suo pariete
antea factas, jure domini & libertatis naturalis amplificare
licitum sit atque permissum; jus enim *extruendi fenestras*
involvit etiam *Jus amplificandi*. FERDIN. AR. DE MESA. *lib. 3.*
resolut. cap. 14. num. 4. COVARRUV. Var. Resolut. lib. 1. cap. 13.
num. 9. vers. 7. cui concessum enim quod majus est, illud
quod minus est non denegandum, *l. 21. ff. de R. J.* Si ve-
ro certus modus certaue qualitas fenestrarum sit deter-
minata, tunc servitutem habens eas ampliores facere mo-
dumque præscriptum excedere nequit, arg. *l. 20. §. 5. ff. de*
Servit. urb. præd. JOH. ANDREOL. Controvers. Forens. 217. n. 13.
MENOCH. Consil. 1237. num. 31. Servitutes enim concessæ
stricti juris sunt, TONDUF. SANLEGER. *Resolut. Civil. part. 2. cap.*
150. num. 3. pag. 119. iisque civiliter utendum, & non alio
modo,

Fenestra
jam jam fa-
cta an po-
stea amplia-
ri possit?

modo, quam quo concessæ. FRANC. MARCI tom. 2. decis. quest. 546. num. 1. CARPZOV. part. 2. decis. 106. num. 7.] Subjiciamus hanc in rem notabile RESPONSUM JCTORUM FRANCOFURTENSIIUM ex B. SAMUEL STRYKII *Disput. de Servitut. prædior. urban. tit. 2. §. 12. verb.* Ob Kläger alle des Beflagten in seiner Wand gemachte Fenster / oder nur etliche davon zu leiden schuldig / oder ob ihm nicht vielmehr ex jure naturalis libertatis dagegen zu bauen frey stehe? So scheint zwar (1.) vor dem Beflagten zu militiren / daß er die jetzt streitigen Fenster nicht in pariete communi vel alieno, sondern in seiner selbst eigenen Mauer gemachet / und die Rechte einem jedweden verstatten / seine eigene Mauer durchzubrechen / und darinn nach Belieben Fenster zu machen / MANZ. *de Servit. Urb. Præd. T. 2. quest. 63. n. 194.* CÆPOLLA *de Servit. cap. 62.* quod procedit, etiam si per fenestras illas prospectum habeam in fundum alienum, CEPHAL. *Cons. 130.* MACERATEN. *l. 2. Resol. 20. n. 9.* possum enim utilitatem mearum ædium pro lubitu promovere, nec censetur fenestras ad alterius æmulationem fecisse, qui lumen alias æque bene & commode habere nequit. FR. NIGR. CYRIAC. *Controvers. Forens. l. 4. Controv. 613. n. 19.* (2.) auch solches jus extruendi fenestras sonderzweiffel das Jus amplificandi mit sich führet / FERDIN. ARIÆ DE MESA *l. 3. Resol. cap. 14. num. 4.* COVARRUV. *Var. Resol. l. 1. c. 13. n. 9. v. 7.* cui concessum enim, quod majus est, illi quod minus est, non est denegandum, *l. 21. ff. de R. J.* Nun aber hat ein jeder Dominus die Freyheit / nach Gefallen in seiner Mauer Fenster zu machen / wann gleich sonst binnen 100. Jahren in solcher Mauer kein Fenster gewesen. MANZ. *d. quest. 63. n. 203.* (3.) kömmt hierzu ein deutlicher Vergleich de Anno 1569. worinnen die vorigen Possessores sich expresse verglichen / daß die damals vorhanden gewesene

Respon-
sum,

Fenster nicht sollen verbauet werden / wodurch die Servitus ne luminibus officiatur klar constituiret worden / quæ ipsa servitus tanquam realis sine dubio ad successores devolvitur. CARPZOV. P. 2. *Constit.* 41. *Def.* 14. JOH. PETR. SURD. Vol. 1. *Conf.* 17. n. 12. und ob zwar anjehzo neue Fenster gemacht worden / so ist doch Rechtens / quod servitus ne luminibus officiatur, non tantum ad præsentia sed & ad futura extendatur, per l. si servitus 23. ff. de S. P. V. FERDIN. AR. DE MESA d. c. 14. n. 2. Hiezu kommt / daß An. 1676. d. 31. Maji mit Des Klägers Antecessore ein neuer Vergleich / und zwar titulo oneroso getroffen / indem der F. V. L. an statt dessen / daß der Beklagte die Scheidewauer auf seine eigene Unkosten hinwieder aufgeföhret / ihm vergönnet / nicht allein die alten Fenster grösser / sondern auch eine neue Eröffnung zu andern Fenstern in der Mauer zu machen / daß also Beklagter nicht allein naturalem libertatem in re sua faciendi, quid velit, sondern auch concessionem vicini expressam vor sich hat / wodurch dann Kläger die Potestas contra ædificandi, & ita fenestras obscurandi benommen zu seyn scheint.

Weil aber hingegen (1.) die allgemeinen Rechte einem jedweden Domino vergönnet / auf seinem Hofe zu bauen / wie er will / also / ut ad coelum usque ædificare possit, Dd. ad l. altius 8. C. de Servit. & aqu. (2.) Solche facultas ædificandi auch dergestalt generaliter verstattet ist / ut liceat tollere ædes ad obscurandas ædes vicinas, ita ut vicino eo nomine nulla competat actio, l. cum eo 9. ff. de S. P. V. Ea enim libertate, qua alteri in suo muro licentia competit fenestras faciendi, alter easdem contra ædificando obscurare potest. HENR. ZOES. *Commentar. ad Digest. tit. de Servit. V. P.* MANZ. d. t. 2. *quæst.* 63. n. 211. (3.) Hierwider auch keine præscription, etiam si immemorialis sit, allegirt

girt werden mag / cum ædificare in re sua sit res mera facultatis, cui nunquam præscribitur, nec tempore immemoriali. KLOCK. *Vol. 1. Conf. 18. n. 35.* MATTH. de AFFLICTIS *Dec. 388.* & in specie nullam præscriptionem opponi posse, ne liceat ædificando in suo obscurare *fenestras* alterius, tradunt. HORAT. CARPAN. *ad Statut. Mediolanens. P. 2. c. 333. n. 28.* CÆPOLLA *de Servitut. Urb. Præd. c. 62. n. 5.* Zumalen da niemals dergleichen Bau von dem Kläger oder dessen Vorfahren intendiret / oder vorgenommen / und von dem Gegentheile inhibiret worden / jam vero notum est, servitutes negativas, quorsum etiam pertinet servitus ne luminibus officiat, non acquiri a vicino, nisi præcedente prohibitione & subsecuta patientia. CARPZOV. *p. 2. C. 4. Def. 13. n. 1.* BALBUS *de præscr. P. 4. Part. 5. Princip. quest. 5. n. 3.* Wie denn eine Servitus nicht præsumirt wird / sondern ab allegante erwiesen werden muß. JOH. PETR. ACTOLINIUS, *Resol. forens. 4. n. 11.* adeo ut servitutem negare sufficiat sine contrarii probatione. OLIVAR. RAZZAL. *Dec. Rom. 1422. n. 13.* quæ probatio servitutis incumbit alleganti, etiamsi in servitutis possessione sit constitutus. PRUCKMANN. *Vol. 2. Conf. 21. num. 112.* Daher auch die Servitus ne luminibus officiat, ebenfalls nicht zu præsumiren / sondern deutlich zu erweisen.

Und können die vorhero angeführte Rationes dubiandi hiewider nichts verfangen / allermaßen die erste Ratio an sich zwar richtig ist / es wird aber per facultatem faciendi fenestras dem Nachbar die facultas contra ædificandi & obscurandi lumina nicht benommen / sondern solches ist ihm vielmehr de Jure vergönnet. Vid. adduct. Rat. decid. 2. Die andere Rat. dub. wird ebenermaßen beantwortet / Denn ob zwar die Vergrößerung der Fenster
aber

abermals einem jeden / Jure dominii in seiner Mauer zustehet / so bleibt doch dem Nachbar unbenommen / solche vergrößerte Fenster zu verbauen. Quod enim uni jure naturalis libertatis licet, hoc alteri ex eadem libertate non denegandum, jedennoch weil Beflagter das Recht seine Fenster zu erweitern ex jure servitutis superiori seculo concessa, zu defendiren suchet / so ist allhie billig zu attendiren / daß daselbst nur zwey kleine Fenster zu dulden versprochen / in welchem Fall Rechtens / quod servitutem habens non possit eam ampliorem facere. JOH. FR. ANDREOL. *Contr. forens.* 217. num. 13. arg. l. 20. §. 5. ff. de S. V. P. aut duriozem, MENOCH. *Conf.* 1237. n. 31. servitutibus enim civiliter utendum, & non alio modo, quam quo concessa FRANC. MARCI *Tom.* 2. *Decis. quæst.* 546. n. 1. WAMMES. *Consil. Civil. Cent.* 2. *Conf.* 31. n. 12. Die dritte Rationem dubitandi betreffend / ist bekannt / quod omnis transactio sit stricti juris, ideoque ultra id, quod conventum, non extendenda *l. si de certa* 31. *C. de transact.* & ibi *Id.* Nun zeigt aber litera transactionis ganz deutlich / daß darin die Macht promiscue Fenster zu haben / keines weges verstattet / sondern es sind nur zwey kleine Fenster zugelassen / welche mit eisern Gittern haben verwahret werden sollen / damit niemand hindurch fuchen / noch etwas heraus gießen könne / und Respectu dieser beyder Fenster / so damals gewesen / ist versprochen / selbe nicht zu verbauen / es sind aber solche beyde Fenster ultra modum præscriptum nicht allein vergrößert / sondern noch 6. andere grosse neue Fenster in der Mauer dazu gemacht / daß also die limites transactionis gänzlich überschritten worden / da doch sonst die Servitutes concessa stricti juris seynd. FR. TONDUT. SANLEGER. *Resol. Civil. P.* 2. c. 150. n. 3. p. 119. Et in servitutibus non debet fieri extensio de Similibus ad similia, JOH. MARIA NOVARIUS *Tr. de Gravaminibus Vasallo-*
rum

rum, tom. 1. Gravam. 80. n. 4. & tom. 2. Gravam. 94. num. 5. woraus zugleich folget / Daß weil Beklagter von dem Transact durch Veränderung der Fenster abgeschritten / Kläger solchen ferner zu geleben / und die veränderte Fenster unverbauet zu lassen / nicht verbunden sey / quando enim una pars a transactione discedit, nec altera pars ad eam servandam obligatur. *L. si diversa pars 14. C. de transact.* AUG. BARBOSA in Comment. C. add. l. 14. n. 2. CARDIN. MANTICA de Tacit. & Ambig. Convent. L. 26. T. 8. n. 1. Die vierdte Ratio dubitandi hat zwar ihre Richtigkeit / si servitus, ne luminibus officiatur, generaliter vel indefinite constituta sit, nam verbo generali illam efficaciam tribuit POMPONIUS in d. l. si Servitus 23. ff. de S. P. V. solche generalitas aber ist in dem alten Transact keines weges befundlich / sondern es ist darinn ein determinatus numerus und determinata qualitas der Fenster enthalten / nemlich zweyer kleiner Fenster / welche mit eisernen Gittern verwahret werden sollen / jam vero servitute tantum utendum est secundum modum conventum CARPZOV. p. 2. Dec. 106. n. 7. Deshalb in gegenwärtigem casu pro decisione anzuziehen seyn die verba initialia d. l. 23. si servitus imposita, lumina, quæ nunc sunt, ut ita sint, de futuris luminibus nihil caveri videtur ; Nun ist aber in dem Vergleich nur von denen beyden Fenstern / welche damals gewesen / Abrede genommen / kan also ad fenestras futuras daraus keine Extension genommen werden. Was die fünffte Ration. dubit. betrifft / ist daselbst dem Beklagten keine völlige Freyheit nach Belieben Fenster zu machen / sondern nur ein neues Fenster aus der Kammer zu brechen verstattet / jedoch dergestalt / daß er sich hingegen anheischig gemacht / die baufällige Scheide-Mauer auf dem Hofe hinwieder auf seine eigene Kosten zum guten Stande zu bringen / und nachmals die Fenster

mit Gitterwerck wol zu verwahren / es ist aber keines von solchen Præstandis erfüllet worden / indem die Mauer weiter nicht verbessert / als so weit Beklagter zu Beförderung seines Brau-Hauses solche Mauer zu seinem Vortheil gebrauchen können / ebenfalls sind die Gatterwercke vor die Fenster nicht gemachet / und über dem mehr als ein Fenster eingebrochen / so kan daher Beklagter sothaner Transaction, als welche er selbst nicht erfüllet / keineswegs sich bedienen / *exceptio enim implemanti non secuti a parte alterius contra omnem conventionem & transactionem, imo etiam contra instrumentum liquidissimum opponi potest.* CARPZOV. *P. 1. Const. 8. Def. 17.* & impedit hac exceptio litis ingressum, etiamsi contractus fuerit juratus, ZANGER *de Except. P. 3. c. 22. n. 2. seqq.* Hiezu kommt / daß des Klägers Antecessor so bald er wahrgenommen / daß Beklagter die Limites des Vergleichs überschritten / demselben contradiciret / und die Menderung solcher Fenster urgiret / und zwar in specie, damit es dem künftigen Besitzer / welcher jezo Kläger ist / nicht unleidlich falle. Daraus erstlich abzunehmen / daß Beklagter dem Vergleich nicht gemäß gelebet / und nachmals / daß der F. V. L. seinem Successori præsertim singulari per illam amicam concessionem nicht præjudiciren wollen / daher Respectu des F. V. L. nur ein pactum personale vorhanden / dadurch der jezige Kläger als Successor singularis nicht constringiret werden können / *l. ult. §. ult. ff. de contrah. emt. VULTEI. Consil. Marpurg. Vol. 2. Cons. 28. num. 155.* MOLIN. *de J. & J. Tr. 2. Disp. 298. n. 19.* Bleibet also dieser letzte Transact ganz ohne Effect. Aus welchen allen wir davor halten / daß Kläger mehr Fenster / als welche Anno 1569. gewesen / auch selbe nicht in anderer Qualität / als wie es damals

mals verglichen / zu dulden schuldig / sondern es ist Be-
 klagter die übrigen Fenster hinwieder zu vermauren oder
 daß solche / außer denen zweyen / so tempore transactionis
 gewesen / vom Kläger verbauet werden / zu leiden schul-
 dig / potest enim quis omnes fenestras obstruere excepta
 una vel altera , si hoc sit actum. *Busius ad L. 22. num. 4.
 de S. V. P.*

§. 34.

[*Simile Responsum Inclite Facultatis Wittem-* Responsum
aliud.
bergensis, mens. Aug. 1703. ad Interrogationem Georg Gott-
lob Lehmanns Dresdensis datum, exhibet JOH. HENRIC. BERGER.
respons. part. 2. resp. 187. verb. Hat Daniels Jacobi Wit-
 tibe / als ihr am nechst verwichenen 27ten Julii das Zie-
 gel Dach an euren eigenthümlichen / in euren Hof befind-
 lichen / und an ermeldten Daniels Jacobi Hinter-Haus
 anstoßenden Wagen-Schuppen ausbessern / insonderheit
 die oben an Forsten eingegangene Ziegel und Latten hin-
 wieder einhängen und befestigen lassen / in der nächsten
 Nacht darauf die Latten und Ziegel abzubrechen / und
 herunter zu schmeissen / sich unternommen / inmaßen auch
 auf ihr Suchen / des folgenden Morgens / von Rath zu
 Dresden / mit weitem Bauen an Wagen-Schuppen in
 Ruhe zu stehen / euch inhibirt worden. Wannenhero
 ob und wie weit ihr hierwider gegründet / Zweifel ent-
 stehen will / nach mehreren Inhalt eures uns zu geschick-
 ten Berichts und derer Beylagen. Wann nun gleich
 an Seiten Daniels Jacobi Wittwen zu Behauptung
 der wider euch ausgebrachten Inhibition fürgewendet
 werden möchte / daß der strittige Schuppen auf einen
 von gedachten Daniel Jacobi Hause hievor A. 1647.
 erkauften Platz stehe / und in dem hierüber aufgerichteten
 Rauff

Kauff-Contract, Inhalts der Abschrift sub A. unter an-
 dern dieses / daß die Hof- und Scheide-Mauer der Ver-
 käufferin eigenthümlich bleiben / ohne ihren und künftigen
 Besizer Vorwissen keine Balcken eingelegt / noch die
 verglasten übereinander befindliche Fenster auf ihren Ober-
 und Untergängen / noch die Fensterlein und Luft-Lö-
 cher auf der andern Seiten verbauet / und ihnen das Licht
 und Luft dardurch benommen werden solle / ausdrücklich
 enthalten / gestalt dann oberwehnter Schuppen ihren
 Fenster hinderlich wäre / und daferne das Dach mit Zie-
 geln zugedeckt werden sollte / denenselben Luft und Licht
 dardurch benommen würde ; Hiernächst ihr verstorbenen
 Ehemann bey seinem Leben allbereit diß. als wider eure
 Vorfahren am Hauße / Klag angestellt / und novum opus
 nunciirt / so wol ihr selbst wegen derer in euren Hof ge-
 henden Fenster actionem negatoriam wider die Jacobischen
 Erben erhoben / demnach es das Ansehen gewinnen wol-
 le / daß ihr solcher gestalt ihnen die Possession obberührter
 Fenster nicht undeutlich eingeräumt. Demnach aber und
 dieweil euren Anziehen nach / die jetzigen Fenster / welche
 euren Schuppen hinderlich seyn sollen / nicht diejenigen al-
 ten / worüber / daß sie nicht verbaut werden sollen / paci-
 ficirt / sondern neuerlich vor 3. oder 4. Jahren von Daniel
 Jacobi aufgerichtet / und von denen vorigen Fenstern und
 Fenster-Löchern / insonderheit was die Beschaffenheit /
 Anzahl / auch den Ort betrifft / gänzlich unterschieden
 worden / jetzt ermeldte alte Fenster und Fenster Löcher
 aber gar nicht mehr vorhanden / da doch angezogener
 Kauff-Contract sub A. zugleich dahin / daß keine Fenster
 mehr / in Garten zu sehen / gemacht werden sollen / ge-
 richtet / wie dann euren fernern Vorgeben nach / eure
 Schuppen etliche Jahr vorher / ehe Daniel Jacobi die
 neuen

neuen Fenster geöffnet / ohne widersprechen aufgesetzt worden / auch dergestalt beschaffen / daß dadurch denen alten Fenstern und Fenster-Löchern / in Ansehung / daß selbige über demselben gestanden / einiger Abbruch vergleichener massen nicht zugezogen werden mögen ; Hiernechst euch das Eigenthum des Platzes / worauf solcher Schuppen befindlich / zuständig / in gleichen in angeregten Kauff-Contract sub A. das Bauen keineswegs verboten / so wol gedachter Daniel Jacobi selbst in der angestellten Klage sub B. die possess desselben nicht undeutlich eingeräumt / folgendes ihr um so viel destoweniger an deren Fortstellung pendente lite gehindert werden möget / hierüber / inmaßen ihr ferner angeführt / der Augenschein zeigt / daß der strittige Schuppen bald Anfangs mit Ziegeln gedeckt gewesen / demnach dadurch / daß / als die Ziegeln und Latten bey Aufbauung des Jacobischen Hinter-Hauses / und Aufrichtung der Quer-Mauer / woran das Dach stößt / eingegangen / und bey dieser Gelegenheit Daniel Jacobi der Luft und Lichts bey seinen neuen Fenstern / durch das zerbrochene Dach / sich gebrauchen können / euch so fort / wegen solcher Fenster / anderweit eine Servitus ne luminibus officiatur, mit Bestand nicht aufgebürdet / noch gegen theil in die possess vel quasi der gleichen Servitut gesetzt werden mögen / in Erwägung / daß bewährte Servitus stricti Juris, folgendes von einem Ort auf den andernfüglich nicht erstreckt / noch auch deren possess vel quasi allein durch die nachgelassene Eröffnung neuer Fenster / sondern alsdann erst / wann der Nachbar zwar anfangs selbige vermittels eines ihm nach natürlicher Freyheit verstatteten Gegen-Baues zu obstruiren gemeint / nachgehends aber auf vorhergehendes Verbot / davon abstehet / erlangt werden mag / dahingegen ihr dis-

falls keineswegs acquiescirt / sondern euch gebührend widersezt / daneben ichtwas an dem Schuppen nichts zu ändern / sondern selbiges nur auszuflicken / und in dem Stande / wie es vor der angestellten Jacobischen Klage allbereit gestanden / hinwiederum zu bessern gesinnet / daneben im Gegentheil ihm selbst beyzumessen / daß er die jetzige Fenster neuerlicher Weiß gebauet / und so tief herunter in euren Schuppen gesetzt / folgendes dardurch dieses / daß bey vorhabender Reparatur , selbigen das Licht benommen werde / veranlasset / endlich aus der von euch selbst erhobenen actione negatoria dieses / daß ihr euren Gegenpart die possess vel quasi obiger Servitut einräumt / füglich nicht zu ermessen / in mehrer Betrachtung / daß selbige actio ebenmäßig contra non possidentem statt hat / OLDENDORP. *Class. 3. act. 5. quest. 4.* So erscheint dannenhero so viel / daß ihr bey der Possess des strittigen Schuppens so lange / biß Gegentheil ein anders in possessorio ordinario vel petitorio ausgeführt / billich zu schützen / demnach die wider euch ausgebrachte Inhibition hinwieder zu cassiren / und euch selbigen Schuppen nach dem alten Stand zuzuflicken / zu gestatten / die Jacobische Wittib hingegen zu Bestellung genugsamer Caution de non amplius turbando , wir nicht weniger Erstattung derer dißfalls verursachten Schäden und Unkosten anzuhalten / sowol zu solchen Behuf / vermög derer Statuten eures Orts / eine gerichtliche Besichtigung zu veranlassen / und vermittels derselben die Sache alsofort ohne Weitläufftigkeit zu entscheiden. W. N. W.]

§. 35.

Si quis promiserit servitutem ne

[Sed quid sentiendum de hoc casu. Sempronius promittit Cajo servitutem ne luminibus officiatur, ex post facto

Et ædificat Sempronius versus illam partem, ubi Cajus nullas habet fenestras, altiusque tollit ædes suas sine contradictione Caji. Post aliquod temporis spatium Cajus nonnulla Conclavia ædificari curat, in quibus luminibus & fenestris opus habet, adeoque præten- dit, ut Sempronius ædificium suum ideo destruat, quia ipsi servitutem ne luminibus officiatur, indefinite promisit. Videtur quidem pro affirmativa militare *L. si servitus 22. ff. de Servit. urb. prædior.* in qua expresse habetur, quod concessio indefinita ne luminibus officiatur, non tantum præsentia, sed etiam futura respiciat; adeoque licet Cajus novum opus sciverit nec contradixerit, hoc tamen non impediat, quo minus promissæ sibi servituti inhæreat, maxime cum Sempronius in mala fide constitutus esse videatur, quod contra promissam servitutem egerit, add. *l. 8. §. non videtur. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solvit. L. 10. §. 15. ff. quemadmodum servitut. L. 18. ff. eod.* Hisce tamen non obstantibus, contrarium verius esse reputamus, quod sc. Sempronius cogi nequeat, ut ædificium noviter, & bona fide, vicino sciente & patiente extructum, destruat, maxime si tantum temporis spatium fuerit præterlapsum, quantum ad amittendam servitutem & acquirendam libertatem est necessarium. Siquidem scientia & patientia Caji effectum habere debet, & si consentire noluiisset, ut vicinus novum opus extruat, ipsi novum opus nunciare debuisset, juxta *text. L. inter Servitutes 14. ff. de Servit. præd. urb.* Et cum hoc remedium ad futura tantum ædificia quadret, *L. 1. §. hoc autem. ff. de nov. oper. nunciat.* hinc perfecto ædificio, nihil quicquam superest, quod opponi possit, sed ex tali silentio consensus potius præsumitur. Præterea interdictum quod vi aut clam locum non obtinet, quia neutrum horum a Sempronio dici nequit, quippe qui sciente & patiente Ca-

luminibus officiatur, postea versus illam partem, ubi dominans nullas habet fenestras, ædificat, an hoc prohiberi possit?

jo ædificavit, quin potius videri posset, quod Cajus destructionem ædificii dolose prætendat, ceu ex antecedentibus & consequentibus apparet. Ex illo, quia scivit & passus fuit, quod Sempronius ædificium suum perfecit, ex hoc vero, quia post longum tempus destructionem petit, cum tamen statim ab initio novum opus nunciare debuisset. Aliud tamen foret dicendum, & Cajus audiendus, si durante sua absentia eoque inscio, ædificium fuisset extructum, nam hoc in casu ad illius destructionem utique agere posset. arg. *L. SABINUS 28. ff. commun. divid. PECCH. de Servitut. tom. 2. cap. 5. quæst. 18. SCHWESER. in Theatr. Servitut. tit. 6. §. 9.]*

§. 36.

Quid sit
servitus luminibus officiendi?

Sed quæritur, qualis sit servitus, quæ in *L. 2. ff. de Servit. præd. urban. dicitur Jus luminibus officiendi*? Nonnulli ad Mercatorum & alia ridicula exempla confugiunt; potest, inquiunt, interesse Domini, ut ejus luminibus officiatur, quia Domus erat mercatoris fortasse, quæ ne pannorum vitia viderentur, tanto lumine non egebat, sed potius interest mercatoris, umbrosam & obscuram habere officinam. Alii dicunt, interesse mea posse, ut obscurentur ædes meæ, quæ cum essent juxta montem aut terram aliquam prominentem, in qua erat via publica, illac transeuntes me videbant, atque ob id quotidie ad me veniebant, michi beschmausseten/ quo nomine impendere plura cogerbar, quam rei familiaris tenuitas ferebat. Verum hæc interpretationes, uti scribit JOH. CORASIUS *ad Rubr. de Servitut. num. 17.* mera sunt phantasmata, ad quæ nunquam attenderunt veteres Juris-Consulti. Neque vero servitutes ita constituuntur, ut aliquid alter faciat, sed ut patiatur aliquid vel non faciat, *l. 15. §. 1. ff. de Servit. vid. PETR. MÜLLERUS*

ad

ad Georg. Adam Struvii S. J. Civ. Exercit. 13. th. 13. lit. n. [Dicens ergo, Jus luminibus officiendi esse, quo vicinus pati tenetur, ut ego luminibus ejus officiam, cum servitute hac non constituta, ob certum modum ædificationibus lege aut consuetudine statutum, id pati non teneretur, sed novum Opus nunciare vel actione confessoria agere posset, *l. 11. ff. de Servit. præd. urb. l. 1. Cod. de Servitutib. l. 11. §. 2. Cod. de ædific. privat. add. CUJAC. lib. 17. Observ. 35.* Aliquando quidem hæc servitus comprehensa sub servitute altius tollendi, sed natura sua differt ab ista, & possum etiam alia ratione officere luminibus, etiamsi altius non tollam, e. gr. Si latius parietem protendam, tunc contra veterem formam ædificando officio forte luminibus, & tamen non altius tollo. Hoc jure itaque constituto, ut liceret dicto modo luminibus officere, plane non erit servitus altius tollendi, sed servitus luminibus officiendi. CORAS, *d. l. vid. PETR. MÜLLER. c. l. add. DIONYS. GOTHOFRED. ad l. 2. ff. de Servit. præd. urban. lit. a.* ubi hac de re ita scribit: officiendi luminibus servitus duplex constitui potest, *activa* vel *passiva*. *Activa*, ut mihi liceat luminibus tuis officere, *passiva*, ut tu meis luminibus officias, quia forte id mea interest fieri, puta ad nimium solis ardorem evitandum. Fulgosius exemplum ponit in artifice, qui Scavezarias exercet. Potest & id utile esse propter penum, vinum & alia hujusmodi, quæ opacis locis commodius conservantur, quam soli nimiaque luci expositis]

§. 37.

Servitutem luminum PAULUS in *l. 4. ff. de Servit. præd. urban. junct. l. 16. ff. eod. a priore* [sc. servitute ne luminibus officiatur] distinguit, & ita explicat: Luminum servitute constituta

Quid sit
servitus lu-
minum?

stituta id acquisitum videtur, ut vicinus lumina nostra, id est, fenestras, excipiat. Id est, ut patiatur fenestras meas [meis sumtibus, nisi aliud sit dictum, *l. 15. §. 1. ff. de Servitut.* PAGENSTECHER. *in Siciliment. ad Lauterbach. Compend. Jur. manip. 3. pag. 78.*] immitti in suum vel communem parietem. In meo enim libere possum (*Jure quidem Romano*) facere fenestras, vid. *supra §. 8.* ut adeo non necessarium sit, huncce tertium casum cum aliis Doctoribus huc referre. Duo autem priores expressi sunt in Jure, ille de alieno pariete in *l. 9. Cod. de Servitut.* hic de communi, in *l. 40. ff. de Servit. præd. urb.* (quanquam huic obstat, *L. in re communi ff. eod.*) Et hæc planissima esset hujus servitutis explicatio, quam & ECKOLD. *ad ff. tit de Servit. præd. urban. §. 12.* JOACH. SCHNOBEL. *Disput. ad Pandect. 6.* HENNING. WEGNER. *Disput. ad Instit. 5. in Auctuario* approbant. Ab hac vero sententia recedit HUGO DONELLUS *lib. 11. comm. 5.* qui eandem hanc putat esse servitutem cum servitute ne luminibus officiatur, dicendo, in *d. l. 4.* [unius ejusdemque servitutis] diversas tantum formulæ conceptiones, indicari, ostendique, quid quæque contineat. [Sic autem hæc a Paulo declarari, ut haud obscure significetur, idem esse lumen, quod ne luminibus officiatur, tum quia asserat Paulus, luminum servitute hoc agi, ut vicinus lumina nostra excipiat, hoc autem nihil aliud sit, quam, ne officiat luminibus nostris, tum etiam, quia servitus, quam in *d. l.*] Ctus servitutem luminum appellat, eadem sit cum illa, quæ proponitur in *l. 23. ff. de Servit. præd. urban.* his verbis, *lumina, quæ nunc sunt, ut ita sint*, hanc vero a servitute luminum nihil differre certum & manifestum esse.] Verum non probare possum hanc explicationem, quia [penitus inspecta hac *L. 4.* satis superque patet, quod non solum conceptione verborum,

An hæc servitus differat a servitute ne luminibus officiatur?

quod alii affirmant;

Negativa tamen sententia verior.

rum, sed effectu etiam & fine prædictæ servitutes discer-
nantur; ita enim sese habent verba legis : *Luminum servi-*
tute constituta id acquisitum videtur, ut vicinus lumina nostra
excipiat ; cum autem servitus imponitur, ne luminibus officia-
tur, hoc maxime adepti videmur, ne jus sit vicino invitis nobis
altius ædificare, atque ita minuire lumina nostrorum ædificio-
rum; &] verbum excipere [in textu occurrens] magis ad
nostram explicationem quadrat, respondet enim verbo *im-*
mittere, imo præsupponit *immissionem*, adeoque faciendas
fenestras, non factas, uti formula illa in d. l. 23. lumina, *ut*
nunc sunt, ut ita sint. Accedit, quod in suo proprie quis
excipere dicatur. [Qui enim *luminum servitutem* debet, is
tenetur lumina vicini excipere, hoc est, pati, ut vicinus fe-
nestram in pariete ejus lucis illac intromittendæ causa fa-
ciat aut aperiat. At qui debet *servitutem ne luminibus offi-*
ciatur, non ad id obstrictus est, ut patiatur fenestram, sed
nequicquam faciat, quo lumina vicini jam ante imissa, ob-
scurari possint. In summa, *servitus luminum* ad eum spe-
ctat, qui lumen habet nondum immissum, nec fenestram
apertam, *servitus vero ne luminibus officiat*, ad eum per-
tinet qui fenestram seu lumen jamtum habet; ac priorî qui-
dem hoc agitur, ut lumen immittere, ac fenestram in *alie-*
no vel communi pariete habere liceat, etiam invito vicino,
posteriori vero ne fenestra, quamquis jam tum in proprio
suo pariete habet, quoquo modo obscuretur. Præterea
servitus ne luminibus officiat, & ab adversis & oppositis,
luminum vero servitus a contiguis seu proximis tantum ædi-
ficiis deberi solet. *Servitus luminum* restringitur ad certum
locum, in quo facta est una fenestra, vel etiam plures, *ne*
luminibus vero ad universum prædium dominans refertur.
Insuper plus est in *servitute ne luminibus officiat*, quam in
servitute luminum, in illa nihil omnino luminis minui debet;

addu-
cuntur dif-
ferentiæ.

hæc, quod satis est, desiderat relinqui, *l. 10. in fin. ff. de Servitut. præd. urb.* vid. *infra §. 39.* Ambæ quidem servitutes eo tendunt, ne luminibus officiatur, non tamen inde sequitur, eas haud distinctas esse, cum diversum modum ac rationem, uti jam ostensum est, habeant, neque etiam servituti ne luminibus officiatur insit servitus luminum. Conf. FRANC. HOTOMANN. 2. *Amic. resp.* 4. CUJAC. *lib. 1. Obs. cap. 4.* ANTON. FABER. 19. *Conjectur.* 15. BESOLD. *in Delibat. Jur. ex lib. 8. Pandect. quest.* 11. MANZ. *de Servit. præd. urb. tit. 2. num.* 113. & 115.] Quicquid tandem sit de *Jure Romano*, certe *hodie* pro conditione nostrorum ædificiorum, quæ ut plurimum contigua sunt, (quanquam etiam Romani præter *Insulas* suas multa contigua habuerint, vid. *cap. 1. §. 11.*) *nostrique Juris*, quo etiam in *nostro* fenestras fabricari [per *Statuta* quandoque] prohibemur, utique necessaria est hæc servitus, sicut a nobis explicata fuit, modo tertius casus ob eandem rationem addatur.

§. 38.

Servitus luminum per pacta a vicino constituta mihi utilis est, et si contra loci Statuta,

Quod si igitur hybernium aliquod triclinium versus occidentem hybernium tanquam regionem sub vesperam tepidiorem *fenestras* poscunt; si sanitati inhabitantium consuli debeat: Verna vero & autumnalia triclinia versus orientem: æstiva denique versus septentrionem; si porro Bibliothecæ & cubicula *fenestras* versus Orientem requirunt, aut alias loca elevatiora minus nebulosa & palustribus haud vicina tanquam salubriorem aërem offerentia *fenestras* quis aperire velit; Quod si, inquam, hæc vel aliæ commoditates (de quibus Architecti & præsertim VITRUVIUS & JOH. CHRIST. STURMIUS *Matthes. Juvenil. de Architectura Civili Part. General. sect.* 11. *cap. 1. & 2.* videri possunt)

fene-

fenestras requirunt ; si statutum loci in meo pariete *fenestras* fabricari mihi prohibeat, aut si paries communis, vel plane alienus est, servitus hæc luminum a vicino mihi constituta utilis est.

§. 39.

Constituta deinde hac servitute, is ejus effectus est, ut vicinus non solum patiatur meam *fenestram* vel plures, si ita in constitutione conventum, immitti versus ædificia sua, sed etiam nihil faciat, quo immissa mea lumina tota obscurentur. Fieret enim in fraudem & contra intentionem servitutis. Alias vero ædificare, aut aliud quidpiam ad *fenestram* usque, imo a lateribus etiam ultra *fenestram* altius tollere poterit, modo lumen necessarium superne incidat. OSW. HILLIG. AD DONELL. l. 10. c. 5. [Ex quo sequitur : quod hæc *servitus luminum* minus contineat, quam *servitus ne luminibus officiat*, nam qui hanc debet, nec ædificare, nec aliud facere potest, per quod lumina quoquo modo diminuantur, aut fiant obscuriora, etsi jam cœlum satis conspici queat, ut ita *servitus luminum* contineat tantum necessitatem, *servitus vero ne luminibus officiat*, etiam utilitatem vel voluptatem. PAGENSTECHER. ad LAUTERBACH. Siciliment. manip. 3. pag. 78. in fin. CUJAC. lib. 1. Obs. 4. in fin. SCHNEIDEWIN. ad §. 1. Instit. de Servit. præd. urb. num. 25. WERNHER. in Enunciat. For. Hodiern. part. 1. Enunciat. 7. num. 8. seqq. ubi ita a COLLEGIO ICTORUM WITTEMBERENSIIUM An. 1722. ad Interrogationem N. Pauli zu Gœrlitz responsum esse refert. add. MANZ. de Servitut. præd. urban. tit. 2. num. 113. ubi num. 14. subjicit, illum, qui luminum servitutem debet, posse ceteras vicini *fenestras* altius tollendo obscurare, modo unam *fenestram* ita relinquat apertam, ut per hanc satis luminis habeat, ad usus sui necessitatem ; con-

Constituta
semel lumi-
num servi-
tute vici-
nus lumina
mea in to-
tum ampli-
us obscura-
re nequit,

Servitus lu-
minum mi-
nus conti-
net, quam
servitus ne
luminibus
officiantur.

Cautela.

stituta vero servitute ne luminibus officiatur, nullum ex pluribus fenestris obscurare licere, licet vicinus plus luminis habeat, quam necessarium sit. Unde commendari meretur *Cautela*, ut in formula servitutis luminum constituenda, addatur, *nullo modo luminibus offici, adeoque simul servitutem, ne luminibus officiatur, competere debere.* WERNHER. *in Ennuciat. For. Hodiern. part. 1. Ennuciat. 7. num. 11.*]

§. 40.

Quid sit
servitus ne
prospectui
officiatur?

Sequitur *servitus ne prospectui officiatur*, [quæ describitur, quod sit Jus prohibendi, ne vicinus gratiorem & quaquam versus liberum ex ædibus nostris prospectum impediatur. *l. 15. ff. de Servit. præd. urban. ibique* GOTHOFRED. *h. tit.* quando videlicet ex domo vel coenaculo meo habeo prospectum in hortum mei vicini, vel in campum aut pratum, aut plateam, ut exinde in domo mea viridaria & alia loca amœna videre possim, & ago cum vicino, ne aliquid in suo faciat vel ædificet, per quod iste prospectus mihi in totum auferatur, vel ei saltem officiatur. SCHNEIDEWIN. *ad §. 1. Instit. de Servit. præd. urban. num. 26.* Deberi potest hæc servitus duplici modo: *in genere & indefinite*, ita ut non contrahatur ad certum locum, veluti si constituta est servitus ne prospectui domus meæ officiatur, deinde *in specie* cum coarctatione ad unum locum determinate, veluti ne prospectui talis fenestræ officiatur. SCHNEIDEWIN. *ad d. §. 1. num. 27.* potest enim hæc servitus sine dubio ex voluntate constituentium restringi, atque ita constitui, ut prospectus ex certa fenestra domus meæ debeatur, ex eaque sola prospicere liceat; cum & aliis servitutibus modum adjicere sit permissum. MANZ. *de Servit. præd. urban. tit. 2. n. 119.*]

Quomodo
differat a

A servitute ne luminibus officiatur, in eo differt: ut plus

plus contineat, scilicet, ut sit prospectus gratior undiquaque, nec eidem officiatur, puta odore pestilenti, aliisve impedimentis prospicientibus objectis, *l. 2. §. 29. ff. ne quid in loc. publ. in luminibus* e contra id solum intenditur, ne quid ad impediendum Cœli aspectum fiat, neque fenestræ cujusquam quacunque ratione obscuriores fiant, *l. 15. ff. de servit. præd. urban.* GEORG ADAM STRUV, *S. J. Civ. Exerc. 13. th. 14.* REINNARD BACHOV, *ad TREUTLER. vol. 1. Disput. 17. th. 3.*

Servitute ne luminibus officiatur?

[Deinde a servitute altius non tollendi differt, quod is qui hanc servitutem debet, viridaria supra eam altitudinem habere possit, constituta vero servitute ne prospectui officiatur, viridaria ejusmodi habere non licet, si obstatutura sunt, *l. 12. ff. de Servit. præd. urban.* Quod ita explicat ZOESIUS *ad ff. tit. de Servit. præd. urb. num. 14.* quod in servitute ne prospectui officiatur, removendum sit omne impedimentum, non tantum ædificando, sed & arbores, viridaria, vel simile quid, quod prospectui officiatur, habendo, *d. l. 12. & l. 17. ff. eod.* altius vero non tollendi impediatur quidem ædificationem, non tamen arborem, aut viridaria, *d. l. 12. ff. de Servit. præd. urban.* MANZ, *de Servit. præd. urb. tit. 2. num. 123.*]

Quomodo a servitute altius non tollendi?

§. 41.

Hæc servitus ne prospectui officiatur Romanis, tanquam luxuriæ magis deditis frequentior fuit, quam Germanis hodie esse solet; sicut & usus ejus magis in *jucunditate*, quam *utilitate* & *necessitate* positus est. Interim si constitueretur hodie, is erit ejus Effectus, ut vicinus plane nihil ædificet aut altius tollat, [quo prospectus gratior atque liberior in viridaria, campum, aliaque loca patentia & amœna tam ex inferioribus, quam superioribus locis, quaque versum auferatur

Servitus ne prospectui officiatur magis in jucunditate quam utilitate & necessitate consistit.

vel

vel impediatur, *l. 15. ff. de Servit. præd. urban.* CORASS. *ad rubr. de servitut. unum. 37.* WEIZENEGGER. *de Servitut. disput. 3. cap. 5. num. 31.* Alii distinguunt inter *servitutem prospectus generalem vel indefinitam, & specialem atque restrictam.* Qui debet servitutem ne prospectui domus meæ *in genere* officiat, non habito respectu ad certum locum, is non solum tenetur præstare prospectum ex parte superiore, ut cælum videre queam, sed etiam ex parte inferiore, non impediendo prospectum ad loca inferiora, ut videre possim arbores, nemora, lacus, viridaria & alia loca amœna, circa domum meam posita; si vero servitus hæc debetur *in specie*, cum coarctatione ad certum locum, veluti si promisit meus vicinus, se nolle prospectui certæ fenestræ domus meæ officere, tunc distinguunt aliqui & dicunt *servitutis constitutæ tempus* spectandum esse, ita, ut si *eo tempore* fenestra prospectum habeat ad superiora & inferiora loca, sursum & deorsum, idem sit, quod in præcedenti casu, & nihil fieri possit, quod gratiores & liberiores prospectum impediat; si vero servitutis impositæ tempore, nec ex superiore, nec ex inferiore loco, neque sursum neque deorsum prospectum habebat, quia forte erat fenestra in ima parte domus, *ein Gußerlein* / unde tantum in certum locum vel spatium, non vero ad latus prospici poterat, tunc in suo statu tuendam esse, neque cogi posse vicinum alium præstare prospectum.]

§. 42.

Servitus
prospectus
an differat a
Servitute
ne prospe-
ctui officia-
tur?

Servitus prospectus, die Aussicht / an diversa fuerit Romanis a priore [sc. *servitute ne prospectui officiat*? inter Doctores non convenit.] Negat HUGO DONELL. *lib. 11. cap. 5.* JOH. ROBERT. *lib. 4. sent. 7.* [CUJAC. *lib. 1 Obs. 4.* BACHOV. ad TREUT-

TREUTLER. *vol. 1. disput. 17. th. 3. lit. e.*] Affirmat CORASIUS alii negant,
ad l. 1. de servitut. num. 37. seqq. [TREUTLER. *vol. 1. disput. 17. thes. 3. lit. c.* COEPOLLA *tr. de Servit. cap. 34. num. 3.* alii affir-
 quorum sententia etiam nobis verior videtur. Nam ser- mant.
 vitus ne prospectui officiat, ad præsentem prospectum, quæ poste-
 quem quis jam habet, conservandum spectat, eaque servi- rior sen-
 tute id agitur, ne vicinus prospectui, sive fenestræ, quam tientia ve-
 nunc in pariete prospectus causa habeo, officiat; at servitus rior,
 prospectus ad futurum prospectum acquirendum pertinet,
 eoque respicit, ut mihi prospectum habere, & fenestram,
 quam nondum habeo apertam, aperire prospiciendi causa
 liceat. SCHWENDENDÖRF. *ad ECKOLD. tit. de servit. præd. urb.*
§. 14. [COEPOLLA *cit. loc.* COLLEG. JUR. ARGENT. *tit. de*
Servit. præd. urb. num. 38. Deinde servitus prospectus re-
 stricta est ad certum & specificum locum, v. gr. hortum vi-
 cini, servitus vero ne prospectui officiat, ad quævis loca
 nobis grata & amœna se extendit, & liberum quaqua ver-
 sum tribuit prospectum, *l. 15. & 23. ff. de Servit. præd. urb.*
 STRUV. *S. J. Civ. Exercit. 13. th. 14. ibique* MULLER. SCHWEN-
 DENDÖRF. *ad ECKOLD. d. l.* STRYK. *in us. mod. ad ff. tit. de ser-*
vit. præd. urb. §. 17.] Quicquid sit *de Romanis*, sane *hodie*
 ob ædificiorum continguitatem & *Statuta localia*, versus vi-
 cinum muros aperire prohibentia, utique necesse est, ut pe-
 culiaris hæc constituatur servitus, & a priore distinguatur.
 Ita autem definiri posset, quod sit Jus, prospectus causa ape-
 riendi fenestras in *proprio* (ubi nempe *Statuta id prohibent*)
 vel *communi*, vel *alieno* pariete.

§. 43.

Quod si igitur in vicini, verbi gratia, hortum prospi- cum vici-
 cere gestio, paries autem *meus* interjacens *vi statutorum* ape- no de
 M apertura
 riri

parietis
proprii aut
communis
aut alieni,
qua in hor-
tum vici-
num pro-
spicere
gestio, pa-
cisci polleo.

riri nequit, aut *communis* vel *plane* alienus intercedit, tum vi-
cinum per pactum, aut alio modo induco, ut mihi hanc ser-
vitutem constituat, quo facto, ille non tantum pati debet,
ut ego fenestram (vel plures, si ita conventum) immittam,
sed & nihil prorsus altius tollere poterit, quo prospectus in
quantum mihi concessus est, turbetur. [Ceterum differt
hac servitus a servitute luminum, quod *prospectus* non modo
ex *superioribus* locis, sed etiam ex *inferioribus* sit, *lumen* vero
tantum de caelo capiatur, & ex *inferiori* loco esse nequeat. *l.*
16. ff. de Servit. præd. urban. ibique BRUNNEMANN. Is cui *pro-*
spectus debetur, majorem potestatem habet in prohibendo,
ne vicinus quicquam faciat, quod noceat ad gratiorem
prospectum & liberum; cum tamen is, cui *lumen* debetur,
queri non possit, si ei quicquam fiat, quod noceat, ad lib-
rum prospectum, si modo coelum videri possit, vel potius
per fenestram, aut quodvis aliud foramen lux & diei clari-
tas ad ipsum perveniat. MANZ. *de Servit. præd. urban. tit. 2.*
num. 122. MULLER. ad STRUV. *S. J. Civ. Exercit. 13. th. 14.*
ROBERT. *lib. 4. sent. cap. 7.* DONELL. *lib. 11. cap. 5.*]

§. 44.

An, is qui
hortum
habet amœ-
num, in
quem vici-
nus prospi-
cere potuit,
illum mu-
tare inque
aliam rem
sibi magis
commo-
dam con-
vertere
queat?

[Cum vero *Servitus ne prospectui officiat*, ceu antea di-
ctum, eo tendat, ne liber quaque versum prospectus, in
quævis loca nobis grata & amœna impediatur, *l. 15. ff. de*
servit. præd. urb. l. 23. ff. eod. quæritur, an is, qui hortum ha-
bet amœnum, in quem vicinus prospicere potuit, illum mutare, &
v. gr. in arcam rei rusticae & pecuaria commodam, convertere
valeat? Prohibere hoc videtur *l. 15. ff. de Servit. præd. urban.*
ibi: *quod in prospectu plus quis habet, ne quid ei officiat* ad gra-
tiores prospectum & liberum; eoque videtur inclinare COE-
POLLA *de servit. urb. prædior. cap. 33.* Verum putamus, Do-
minum

minum nihil ominus hortum licite mutare & in aliam rem magis sibi commodam pro lubitu convertere posse, cum per hanc servitutem eatenus saltem Dominus patiens oneretur, ut nihil quicquam ædificare queat, quod libero prospectui ulla ratione obstet. Quod vero *ipsum Objectum*, ex quo illa prospiciendi voluptas resultat, tollere non possit, ad hoc nimis rigidum esset constringere fervientem, cum potius ita Servitus explicanda, ne nimis oneretur ferviens. Accedit & hoc, quod servitutis natura non sit, fervientem compelli, ut in suo aliquid faciat, *l. 15. §. ff. de Servitut.* Jam vero si horti amœnitas durare deberet, semper opus foret cultura, qua cessante facile sua sponte corrui & mutatur. STRYK. *dissertat. de damno. reb. alien. licit. illat. cap. 3. num. 30. seqq.*]

§. 45.

Refer ad hanc servitutem eum casum, quo Ecclesiæ **cuidam** imponitur servitus, ut is qui ædes eidem contiguas **habet**, possit per *fenestram* in muro templi factam prospectum habere & concionem audire, cantionibusque vacare. **PLUTARCHUS** in libro suo sub titulo *de Curiositate*, admonuit, ne oculis interiora scilicet ædium Cœnobiorumve hauriantur; oculis enim JAVOLENO testimonio dicente in *l. 79 ff. de Solut.* longa manus vocatur, pedes autem, vel oculos in alienum & quidem sacrum inferre parificari ostendit **FRANC. CONNAN.** *lib. 4. Comment. cap. 10. n. 3.* **DOMINICUS MANFRELLA** in *Observ. ad CAPYC. LATRON. Decis. 157. n. 1. seqq.* in Regno Neapolitano lege cautum esse meminit; *fenestras* superioraque pavimenta aspicientia ad Monialium Monasteria, quamvis via publica sit intermedia, claudendas fore. Imo domos monasteriis contiguas locare vel emere prohibitum

Conceditur Principi aut Patrono Ecclesiæ ædes Ecclesiæ contiguas habere Dei-que Cultum attendere, nulli vero alii.

esse statuit JOAN. BAPTIST. de THORO in *Comp. Part. 2. verb. ampliatio Col. 2.* rationem hujus tradit JOSEPHUS MELE ad GIZZANELL. in *Decis. 37. n. 31.* ne ob loci vicinitatem scandalum patiantur. Imo saepe accidit, foeminam esse ad *fenestram* solam & regularem, vel in horto, vel in suo cubiculo, in quo ab ea videri possit, certe non desistet diabolus, acres insinuare tentationes, contra statum religiosum, & quando ipse non est sufficiens, utitur opera humana alicujus personae, ut victoriam consequatur. FRANCISCUS MARIA PECCHIUS de *Servit. tom. 2. cap. 8. quest. 19. n. 20.* add. VINCENT. BRILLÆ *Nomothecium Parthenopaum seu Jus Neapolitanum tit. 20. de Servitutibus num. 45. & seqq.* Et quamvis videre Monachos vel Moniales re vera non sit de genere prohibitorum, ut ipsemet SANCTUS AUGUSTINUS in *Regula ad Fratres* dicit: *Nec foeminas videre prohibemini, sed ab ipsis appeti, & appetere velle, criminofum.* JULIUS CAPONUS in *Disceptat. Forens. tom. 3. Discept. 178. n. 16.* & recte ANTONIUS GOBRIS in *suis Consultationibus Decisivis 132. num. 56.* putet, favore religiosorum masculorum jure cautum non esse, quod quis altius aedificare vel *fenestras* fabricare nequeat; quippe quia singulis diebus per plateas & civitates ambulant, cumque laicis conservantur prout censuit quoque ROTA in *Romana Tramontana* sub die 7. Junii 1623. coram R. P. D. PIRONANO, cujus decisio impressa est apud JOHANN. BAPTIST. FENZON. ad *Statut. Urb. fol. mihi 199.* & repetit. apud THEODOR. RUBEUM in *suis Singular. part. 1. fol. 518. cum sequent.* eamque secuti sunt LAURENT. VRSELL. *Conclus. 62. sub. num. 70.* JOH. FRANCISC. FERENTIEL. *Annot. ad MATTH. BURAT. Decis. 631. num. 28.* JOH. BAPTIST. PACICHEL. de *Distant. membr. 4. n. 26.* JOH. BAPTIST. de LUCA de *Servit. Discurs. 22. sub num. 5. versu, hoc motivum, &c.* JULIUS CAPON. cit. *Discept. forens. per totum;* attamen non facile *cuidam* liberum prospectum in *Cænobia* & loca sacra nisi

Prim-

Principi aut Patrono Ecclesiæ seu Cœnobii concedendum esse *supra §. 12. cap. 2.* allatæ rationes suadent & ita quoque decisum invenitur apud cit. CARD. de LUCA *Theatr. Verit. & Justit. tom. 3. tr. 3. P. 1. de Servit. Discurs. 16. n. 3. seqq.* Bear. SAM. STRYCK. *in usu moderno Pandectarum tit. commun. præd. §. 4. quis autem constituere possit hanc servitutem vid. infra cap. 3. §. 9.*

§. 46.

Cum autem toties sit servitus, quoties aliquis aliquid pati vel non facere tenetur, patet, non tantum hæc recensitas sed & alias dari posse servitutes circa fenestras. Enumerabimus utiliores 1.) servitus vicino imponi solet interdum, *ne fenestram in suo versus ædificia mea faciat.* [Cum enim, ut supra dictum, in suo quisque pariete tot fenestras aperire possit, quot voluerit, (si per Statuta loci hoc non sit prohibitum) arg. l. 8. §. 5. ff. si servit. vind. vicino vero nihil remaneat, quam facultas nova hæc lumina contra ædificando obscurandi; quia tamen area spatium sæpius non capiat ædificium illis fenestris opponendum, & interim semper incommodum ex futuris vicini fenestris metuendum sit, v. gr. si in Museum meum vicinus prospiciens me turbare posset, utilissimum fane erit *servitutem lumina vel fenestras non habendi* stipulari. Hanc vero veram servitutis speciem etiam Romano Jure dicendam esse, ut ut nominatenus expressa non sit, nullum habet dubium, adfunt enim hic omnia veræ servitutis requi- sita, cum vicinus in suis ædibus quid non facere teneatur, in mearum ædium utilitatem. L. 15. ff. de Servit. MANZ. de servit. urb. præd. tit. 2. num. 213. STRYCK. *in usu modern. ad Pandect. tit. de Servit. urb. præd. §. 15.*] 2.) imponi servitus potest domui venditæ, ut fenestris perpetuo stent, nec auferantur

In quonam natura Servitutis consistat?

Servitus lumina vel fenestras in suo non habendi.

Imponi potest Servitus us fenestras

stræ perpetuo stent, nec auferantur crates ferreæ. HADRIAN. NEGUSANT. FANENS. *Sylva respondentorum, quest. 107. num 26. vid. supra §. 22. h. cap.*



CAPUT III.

De Forma constituendi huius Juris, & de subjecto vel Personis, quibus hoc Jus inheret.

§. I.

Servitutes
constituun-
tur pactis
& Contra-
ctibus inter
vivos,

Differentia
inter Servi-
tutes affir-
mativas &
negativas,

Servitutes hæcenus recensitæ constituuntur uti ceteræ i.) *Pactionibus & Contractibus* inter vivos v. gr. emptione, donatione, §. *fin. Instit. de Servit. præd. urban. l. 16. ff. si servit. vindic.* Ubi tamen ex generali doctrina de servitutibus adhibenda distinctio inter *servitutes negativas*, id est, quibus non facere aliquid promittimus, v. gr. luminibus vel prospectui non officere, altius non tollere, & inter *servitutes affirmativas*, quibus pati aliquid promittimus, v. gr. ut vicinus fenestras faciat, vel altius tollat. Servitutes *negativæ* sola promissione acquiruntur [& ulterius quasi traditio non requiritur, nec etiam esse potest] sic. v. gr. Servitus ne luminibus officiatur, & servitus ne prospectui officiatur, item eæ servitutes negativæ, quas *capite præcedenti* recensuimus, constitutæ intelliguntur, quam primum sunt promissæ, ideoque statim jus in re acquiritur, & competet circa eas actio realis. Servitutes vero *affirmativæ* insuper constituentis *patientiam* & acquirentis *usum* requirunt; præcedens

cedens enim promissio non sufficit ad Dominium servitutis acquirendum, sed Jus ad rem tantum tribuit. Sic ex. gr. qui servitute altius tollendi, præced. cap. §. 24. Servitute luminum §. 37. Servitute prospectus §. 42. sibi pactus fuerit, nondum securus est de acquisita servitute, nisi & revera usus fuerit servitute, cum *patientia* promittentis, id est, nisi fenestras fecerit, vel altius ædificium aut aliud quippiam tulerit. [Hinc in *l. fin. ff. de servitut.* dicitur, usum ejus juris pro traditione possessionis accipiendum esse, & in *l. 11. §. 1. ff. de publ. in rem act.* patientia servitute constitui. Et hæc *quasi traditio* in servitutibus inter vivos constituendis, omnino est necessaria; promissiones enim non sunt *modus jus in re* constituendi, sed *Jus tantum ad rem*, seu obligandi, *l. 3. ff. de obligat. & actionib.* CONF. LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. de Servitut. §. 11.* STRUV. *S. J. Civ. Exercit. 13. th. 36.* & in *Jurisprud. Forens. lib. 2. tit. 5. aphor. 5.* MAJER. *Comment. theoret. pract. ad Instit. tit. de Servit. præd. §. 4. pag. 409.* THOMAS. *in not. ad STRAUCH, Dissertat. Justin. 7. th. 18.* Nec obstat §. *fin. Instit. de Servit. præd.* ibi enim quasi traditio non excluditur, sed verba hæc eodem modo ac sensu ibi accipiuntur, quo accipi constat, cum usufructus similiter dicitur pactionibus & stipulationibus constitui, §. 1. *Instit. de usufr.* nimirum, non ut significetur id, *quod in constituendo extremum* est, & excludatur traditio, sed ut monstrentur *media & via*, per quas hæc jura inducuntur. *Extremum* est, quo constituta servitus acquiritur, id vero non est pactio aut stipulatio, sed traditio servitutis ex pactione præcedente, pactiones tituli sunt, non modi acquirendi. §. 40. *Instit. de rer. divis.* Ceterum quia traditio nihil transfert, nisi præcedat idonea conventio, sive causa, propter quam traditio secuta sit, *l. 31. ff. de acquir. rer. domin.* ideo pactionum & stipulationum mentionem facit Imperator

rator, ut *causarum acquirendi*; & in constitutione servitutis *traditionem necessario precedentium*, non ut traditionem removeat. Quemadmodum ex contrario cum dominia rerum traditionibus acquiri dicuntur, *l. 20. ff. de pact.* non propterea removentur *tituli* five *causae acquirendi remotiores*, sed *extremum* in acquirendo significatur, id est, *modus acquirendi & causa proxima*, uti & cum ususfructus & servitutes dicuntur constitui per traditionem, vel patientia, *l. 11. §. 1. ff. de publ. in rem. act. l. 1. in fin. ff. de Servit. præd. rustic. VINN. ad §. fin. Instit. de Servitut. præd. num. 5. LAUTERBACH. d. tit. §. 11.]*

§. 2.

2.) Ultima voluntate.

II.) ULTIMA VOLUNTATE, potest enim testamento quis damnare heredem, ne altius tollat suas ædes, ne luminibus ædium vicini officiat, vel ea obscuret, vel ut patiatur vicinum immittere fenestras in parietem, *§. ult. Inst. de Servitut. præd. l. 16. ff. commun. divid.* Et quidem si *negativa* servitus relicta in testamento, statim acquiritur, si *affirmativa*, aliud videtur dicendum argumento eorum, quæ JOH. SCHILTER. *Exercit. 17. th. 27.* de usufructu docuit, [communiter tamen Dd. statuunt, quod servitute reali per ultimam voluntatem constituta, traditione vel patientia opus non sit, sed illa indistincte statim a morte testatoris ipso jure, etiam ignoranti acquiratur, atque eo nomine *actio realis confessoria* contra quoscunque turbatores competat, *l. 19. §. 1. in fin. ff. quemadmodum servit. amitt. l. 15. ff. de legat. 2. l. 64. in fin. ff. de Furt.* STRAUCH. *Exercit. Justin. dissert. 7. th. 20.* LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. præct. tit. de Servitut. §. 10.* STRUV. *S. J. Civ. Exercit. 13. th. 36.* VINN. *ad §. fin. Instit. de Servit. præd. num. 3.* Si enim legatum vel mortis causa dona-

donatio est *modus jus in re constituendi*, sequitur quod non tantum servitutes *negativæ*, quippe quæ nuda promissione constitui solent, sed etiam *affirmativæ* ipso jure sine traditione constituentur. At verum est prius, per *l. 80. ff. de legat. 2. l. 64. in fin. ff. de furt.* quod hodie in omnibus legatorum speciebus procedit, *l. un. Cod. commun. de legat.* LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. Pract. tit. de usufruct. §. 16.* MANZ. *tr. de Servitut. personal. tit. 1. num. 78. Dd. ad tit. ff. de Servit. legat.*]

§. 3.

III.) PRÆSCRIPTIONE longi temporis, sc. 10. annorum inter præsentēs, & 20. inter absentes, *l. un. Cod. de usucap. transform. l. 13. Cod. de Servitut. l. fin. Cod. de præscript. long. tempor.* [GAIL. 2. *Observ. 69. num. 14.* CÆPOLLA. *Tr. de Servitut. Urban. cap. 19.* LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. Pract. tit. de Servit. præd. urb. §. 13.*] quod ante Justinianum ob legem Scriboniam (a Lucio Scribonio sic denominatam) non fieri poterat, vid. [MANZ. *Tr. de Servit. præd. urban. tit. 1. n. 36. seqq.*] JOH. SCHILTER. *Exercit. 18. th. 5. seqq.* [Ad præscribendam vero servitutem in prædio Ecclesiastico, & sic contra Ecclesiam, requiritur tempus 40. annorum, sicuti in præscriptione Domini. SCHNEIDEWIN. *ad §. fin. Instit. de Servit. prædior. num. 16.* MANZ. *cit. tit. 1. num. 58.*] JUS NORICUM ad præscriptionem luminum & fenestrarum sive in proprio sive in alieno pariete aperiendarum, spatium 30. annorum desiderat, ceu constat ex REFORMAT. NORIC. *tit. 26. L. 3. §. 2. verb.* Es wäre Dann / daß einer mit Gedulten des Nachbarn ausserhalb eines Revers oder Bergunsts / solche Trüpf oder Licht / 30. Jahr lang hergebracht / ruhiglich gehabt / und gebraucht hätte / und solches genugsamlich beweisen möch-

3.) Præscriptione longi temporis.

Quale tempus ad præscribendam servitutem in prædio Ecclesiastico requiratur?

In Statutis quandoque aliud tempus reperitur constitutum.

te / so soll er darbey bleiben / und dieselben auf seines Nachbarn ersuchen / abzuthun oder zuzumachen nicht schuldig seyn / doch daß er keine Unsauberkeit heraus gieß oder werffe. [Et licet in §. subsequenti 3. mox subjiciatur, quod non obstante tricennali præscriptione, vicino permissum esse debeat, lumina contra ædificando obscurandi & tollendi, verb. Wo aber der Nachbar auf seinen Grund und Boden / zu seiner Nothdurfft aufbauen wolte / und solch Licht verhindern oder verbauen würde / das soll er zu thun Macht haben / ohngeachtet daß es die 30. oder mehr Jahr gedultet worden / hæc tamen dispositio ad evitandam contrarietatem, non immerito de illo casu exaudienda, quo jure tantum familiaritatis & precario fenestræ vicino sunt concessæ & indultæ, id quod haud obscure colligere licet ex verb. gedultet worden, item ex verb. §. præced. außerhalb eines Revers oder Vergunfts / 1c. JOH. HIERONYM. WUREBAIN. in different. Jur. Civ. & Reformat. Nor. Class. 1. membr. 2. sect. 1. th. 1. in fin. qui enim Jure familiaritatis utitur, nunquam præscribit, l. 41. ff. de acquir. vel amitt. possess. CARPZOV. Part. 2. Const. 4. def. 13. STRYK. Dissert. de Jur. Familiarit. cap. 4. num. 2. seq.] De JURE SAXONICO servitutes indistincte intra 31. annos, sex septimanas & 3. dies præscribuntur, dreyßig Jahr / Jahr und Tag. Landrecht lib. 1. art. 29. & lib. 2. art. 28. CARPZOV. lib. 1. resp. 26. & part. 2. Const. 4. def. 8. SCHILT. Exercit. 18. th. 7. in fin. [JUS BAVARICUM in præscribendis servitutibus sequitur Jus commune, sicque requirit 10. ann. inter præsentes & 20. inter absentes, tit. 26. art. 4. ibi: und diese werden in 10. Jahren wider die im Lande / und in 20. wider die ausser Landes durch inn haben verjährt und erfessen / teste MANZ. Tr. de Servitutib. præd. urban. tit. 1. num. 55. quod ipsum etiam

etiam constitutum reperitur in STATUTIS HAMBURGENSIBUS
part. 1. tit. 21. art. 3.]

S. 4.

Currere incipit præscriptio in *servitutibus affirmativis*, Quando
 ubi vicinus cogitur aliquid pati, ut altius tollere, fenestras tempora
 immittere in parietem &c. *a tempore*, quo quis prædicta ser- præscri-
 vitude incepit uti; in *negativis* autem, quibus vicinus co- currere in-
 gitur aliquid omittere contra naturalem libertatem ædium cipiant?
 suarum, ut servitus altius non tollendi, ne luminibus vel
 prospectui officiat, *a tempore prohibitionis*, [quando vide-
 licet ex parte præscribentis intervenit prohibitio contra
 vicinum volentem ædificare, cui ipse acquiescit, ac dein-
 ceptus legitimum tempus elapsum sit, *l. ult. Cod. de præscript.*
long. temp.] *l. 10. ff. si servit. vindic.* ibique JOH. BRUNNEMANN.
num. 9. vid. omnino D. ANTONII FERNANDEZ. DE OTTERO
Tr. de pascuis. cap. 18. num. 21. [BERGER. *Oeconom. Jur. lib. 2.*
tit. 3. §. 17. not. 3. pag. 315. WERNHER. *Select. Observat. Fo-*
renf. vol. 1. Obs. 375. CARPZOV. *part. 2. Const. 4. def. 13.* alio-
 quin si quis per mille annos domum suam depressam non
 elevasset, vel prorsus collapsam non extruxisset, adhuc
 posset eam extruere vel extollere, quia nullus actus præ-
 scribere volentis intervenit, ex quo causetur possessio &
 formetur præscriptio; si autem post prohibitionem lapsum
 sit decennium inter præsentis, vel 20. anni inter absentes,
 tunc censetur causata & perfecta præscriptio, quia fuit in
 quasi possessione istius servitutis. SCHNEIDEWIN. *ad §. fin. In-*
stit. de Servit. prædior. num. 7. MANZ. *Tr. de Servitut. prædior.*
tit. 1. num. 102. seqq. CARPZOV. *cit. def. 13. num. 6. & 7.*
 WERNHER. *cit. observ. 375. num. 2.* Et ita Inclyta FACULTAS Respon-
 WITTEMBERGENSIS *An. 1706. mens. August. ad Consultationem* sum.

Bürgermeister und Raths zu Luckau respondit verb,
 Will P. die an dem Syndicat-Haus nach dem Hofe zu
 befindliche und in seinem Hof gehende Fenster verbauen/
 da doch dieselbe theils von Rechts verjährter Zeit / ob-
 wol nicht in solcher Grösse und Weite / als jezo / sich da-
 selbst befunden / darwider ihme exceptio servitutis ne lu-
 minibus officiatur, opponirt wird. Ob nun wol wider
 dergleichen Servitut nichts vorgenommen werden darff/
 und dieselbe dem Fundo dergestalt cohærit / daß alle Pos-
 sessores und Successores singulares darzu verbunden; dies-
 weil aber dannoch / daß dergleichen Servitut mit denen
 vorigen Besitzern des P. Hauses aufgerichtet worden/
 nicht erhellet / hingegen zur Præscription derselben nicht
 hinlänglich ist / daß die Fenster binnen rechts verjährter
 Zeit nicht verbauet worden / in Ansehung / daß die Un-
 terlassung solcher Actuum liberi arbitrii dem Omittenti
 nicht præjudicirt/es seye dann / daß er das Licht verbauen
 wollen/solches aber auf des Nachbarns Contradietion un-
 terlassen / und von solcher Zeit des Verbots oder Wider-
 spruchs an / die zur Præscription nöthige Jahre erfüllet
 wären / welches doch / daß es geschehen / aus dem über-
 sendeten Bericht nicht zu ersehen; So mag dem P. ge-
 stalten Sachen nach / durch Erbauung seines Hinter-
 Hauses dem Syndicat-Haus das Licht zu benehmen/
 nicht verwehrt werden. B. R. W. Ita etiam ORDINEM
 WITTEMBERGENSEM Anno 1712. mens. Jul. ad Consultationem
 Georg Dietrichs von Schönberg in simili casu respon-
 disse testatur WERNHER. *Select. Obs. Forens. vol. 2. obs. 81.* verb.
 Obwol einem jeden seines Rechts sich zu gebrauchen/oder
 dasselbe zu unterlassen frey stehet / dannenhero auch die
 Servitutes negativæ nicht von der Zeit an/da man etwas
 unterlassen / sondern da es von Gegentheil untersagt wor-
 den/

Respon-
sum.

Den / und man bey dem geschehenen Verbot acquiescirt,
verjähret werden/te.]

§. 5.

Præter tempus jure communi vel statutorio determinatum, præscriptio servitutis insuper adhuc requirit [*quasi possessionem* ; sicut enim præscriptio in rebus corporalibus sine possessione fieri nequit, l. 25. ff. de usucap. ita in rebus incorporalibus sine quasi possessione non procedit. arg. cap. sine possessione de R. J. in 6to. SCHNEIDEWIN. ad §. fin. Instit. de Servit. præd. num. 6. BRUNNEMANN. ad l. fin. ff. de Servitut. HAHN. ad WESEMB. Tit. de Servitut. num. 5. Ad acquirendam vero quasi possessionem sufficit in servitutibus affirmativis unicuique actus, Domino sciente & permittente exercitus, arg. l. 1. §. 4. ff. de aqu. quotid. & astiv. quia enim tale quid propria autoritate exercendi in jure prohibitum est, arg. l. 4. Cod. de Servit. & aqu. hoc ipso dum aliquis quid ita facit, solo & unico actu demonstrat animum suum, velle se uti jure servitutis, quia actus tales geruntur per modum debiti, seu præsumptione servitutis. In servitutibus vero negativis acquiritur quasi possessio per unicum actum prohibitionis, cum patientia adversarii conjunctum, GAIL. 2. Obs. 69. num. 15. MANZ. de Servitut. præd. urb. & rustic. tit. 1. num. 108. & 112. CARPZOV. part. 2. Const. 4. def. 13. BRUNNEMANN. ad l. 10. ff. si servit. vindic. num. 8. seqq. Non minus etiam præscriptio requirit] *bonam fidem & justum titulum*, uti distincte & late probat. JACOB. RÆVARDUS ad L. Scribon. cap. 7. & 8. Si vero titulus abest, 30. annorum decursus desiderari debet. JOH. NICOL. HERTIUS Dissert. de Serv. fact. constitut. §. 5. sect. 2. [Equidem bona fides, qua sc. quis credit, servitutem sibi competere, omnimodo est necessaria, arg. l. fin. ff. quemad-

In præscriptione servitutum requiritur adhuc quasi possessio,

Quot actus ad quasi possessionem acquirendam sint necessarii?

An requiratur bona fides?

mod. Servitut. amittit. l. 48. ff. de usurpat. & usucap. arg. l. 7. §. 6. ff. pro emt. SCHNEIDEW. ad §. fin. Instit. de servit. præd. num. 12. HARPPRECHT. ad eund. §. num. 16. WERNHER. Select. Observat. Forens. vol. 2. Obser. 73. n. 2. seq. adeo, ut licet de Jure Civili tempore longissimo, sc. 30. vel 40. añorum, etiam cum mala fide præscriptio procedat, l. 3. & seq. Cod. de præscript. 30. ann. ibique DD. CÆPOLLA. Tr. de Servitut. urban. præd. cap. 20. circa pr.; de Jure tamen Canonico, hac in materia in Praxi prævalente, malæ fidei possessor nullo unquam tempore, nequidem immemoriali, præscribere valeat, cap. possessor. 2. de R. J. in 6to. cap. fin. X. de præscript. GAIL 2. obs. 18. in simul etiam bona fides non tantum ab initio, sed & ad ultimum momentum usque adesse debeat, d. cap. fin. X. de præscript. ibique DD. WERNHER. cit. obs. 73. num. 3. Et ita respondit Incylta FACULTAS WITTEMBERGENSIS An. 1713. mens. Jun. ad requisitionem der Burgermeister und des Raths zu Stolpen. verb. Obwol in Verjährung derer Servituten / damit gegenwärtiges Recht die meiste Aehnlichkeit hat / justus titulus nicht nöthig; L. 10. ff. si servitut. vindic. und unterschiedliche Rechts-Lehrer aus diesem Text schließen wollen / daß auch bona fides darinnen nicht erfordert werde / in Erwägung / daß / gleichwie in præscriptione actionum personalium bona fides deßhalber nicht erfordert wird / weil die Vermuthung des Schuldners / daß sein Glaubiger / da er nichts von ihm fordert / ihm die Schuld erlassen wolle / instar bonæ fidei zu achten / also auch / wann einer sich einer Servitut öffentlich gebraucht / ex diuturnitate temporis die Einwilligung des Servientis geschlossen werden möge / dannenhero in d. l. 10. nur verordnet / ne vi, vel clam, vel precario, servitute usus sit. Dannoeh aber und dieweil die Executio a statuto prohibente in favorem certi prædii ein Jus reale gibt / dessen acqui-

Respon-
sum.

acquisitio, wann sie vermittelst der Verjährung geschiehet / ohne Unterscheid bonam fidem zum Grund setzt / *L. 27. ff. de usurpat. & usucap.* und daß die Servitutes von dieser Regul ausgenommen / *ex d. l. 10.* deutlich genug nicht zu ersehen / sondern necessitas bonæ fidei sowol der meisten Rechts-Lehrer Meinung / *vid. quos allegat LAUTERBACH. Colleg. Theoret. pract. tit. de Servitut. th. 14.* als denen Canonischen Rechten / *cap. ult. X. de præscript.* viel gemässer ist; Hiernechst Schäßfern das Jus Statutarium nicht unbewußt seyn können / oder sollen / demnach daß er in bona fide gewesen / nicht gesagt noch vermuthet werden kan; So mag Lic. Baudius ob defectum bonæ fidei dißfalls mit der Præscription sich nicht behelffen. *M. N. W.*

Quod vero *titulum* concernit, tot sunt hac in re discrepantes Doctorum opiniones, ut vix scias, quam amplecti debeas. Nobis arridet sententia illorum, qui distinguunt, utrum fundus serviens possideatur a vero Domino, an vero ab aliquo tertio non Domino. Priori in casu, si quis longo tempore nec vi, nec clam, nec precario ab eo, qui prædii servientis Dominus erat, servitute usus est, scientia quidem & patientia Domini (utpote per quam possessio quæritur, *l. 3. pr. ff. de usufr. l. 1. §. ult. ff. de Servit. præd. urban.*) opus est, per *l. 2. ibi: eo sciente. Cod. de Servitut.* titulo vero nequaquam, *l. 10. ff. si servit. vind. l. fin. ff. de aqu. & aqu. plu. arc. l. 5. §. 11. ff. de itin. act. privat.* Si enim quis haberet titulum a vero Domino, secuta quasi traditione, statim quæsitæ esset servitus, nec præscriptione ulla opus foret. Posteriori in casu, si quis a tertio prædii possessore, qui Dominus non erat, servitutem obtinuit, tunc ad præscriptionem longi temporis titulus quidem requiritur, non vero scientia & patientia ipsius veri Domini, per text. in *L. fin. circa fin. ibi: nulla scientia vel ignorantia, & ibi: eodem ob-*
servan-

An titulus
in præscri-
ptione ser-
vitutum sit
necessarius?

servando. Cod. de præscript. long. temp. vid. HARPPRECHT. ad §. fin. Inst. de Servitut. prædior. num. 15. MANZ. Tr. de Servitut. præd. urb. & rustic. tit. 1. num. 125. cum seqq. & num. 157. seqq. BESOLD. in delibat. jur. ex lib. 8. Pandect. quest. 8. in præscriptione vero longissimi temporis seu 30. annorum neutro opus est, neque titulo a non Domino, neque scientia & patientia Domini, L. 8. §. 1. Cod. de præscript. 30. ann. MANZ. d. tit. 1. num. 163.]

§. 6.

In Judiciis
divisoriis
Servitus 4.)
constituitur
Sententia
judiciali.

IV.) *Sententia judiciali* servitutem quandoque constituit Judex in judiciis divisoriiis l. 22. §. 3. ff. famil. hercisc. l. 7. §. 1. ff. commun. divid. vid. GEORG. ADAM. STRUVII Jurisprud. Roman. Germ. Forens. lib. 2. tit. 5. aphor. 1. [HARPPRECHT. ad §. fin. Instit. de Servitut. prædior. num. 2. quamvis extra hunc casum servitutes per sententiam judicis magis declarari cujusnam sint, quam constitui dicantur, l. 8. §. 4. ff. si servit. vindic. l. 35. §. 1. ff. de rei vindicat. l. 40. §. 2. ff. de procurat. CÆPOLLA. tr. de Servit. præd. rustic. cap. 9. num. 12. BERLICH. part. 2. concl. 49. num. 3. quod etiam de sententia sive laudo arbitri dicendum, WESEMB. part. 1. consil. 18. num. 34. seqq. BALD. consil. 46. num. 4. & ad L. traditionibus in fin. Cod. de pact.] Ac si cui per sententiam injunctum, ne vicinum fenestram in suo pariete aperientem impediatur, per hoc non censetur imposita servitus, ne altius tollendo illam obstruat, uti recte hanc quæstionem sibi propositam negavit SIMON. PISTOR cons. 12. num. 5. Idem dicit JOH. BRUNNEMANNUS ad L. 11. in fin. ff. de Servit. præd. urban. Si enim sententia Titio injungatur, ut Mevium sinat fenestram facere in proprio pariete, jus quod Mevio naturaliter competit, confirmat, nec ideo jus, quod Titio æque competit altius tollendo obstruendi, tollit.

§. 7. Facto

§. 7.

V.) *Facto*, sive *tacite* in certis casibus. Si nempe 5.) tacite
sive facto
in certis
casibus. duorum prædiorum Dominus, quorum unum alteri commoditatem præstat, alterutrum vel utrumque, eodem tempore alienat, v. gr. venditione, divisione, legato, quæri solet inter DOCTORES & controvertitur: Utrum commoditas illa in servitutem migret, adeoque servitus tacite constituta intelligatur? de quare *dissertatio peculiaris* extat JOAN. NICOL. HERTII, cujus sententia huc redit: Planum esse, conventionibus servitutes facto constitutas regulariter non censi arg. l. 30. ff. de S. P. V. l. 7. pr. Comm. præd. l. 10. eodem & leges, nempe, l. 6. ff. comm. præd. l. 34. ff. de S. P. V. l. 31. ff. de legat. 3. l. 15. §. 1. ff. de Vs. & Vsufr. leg. in quibus iis qui duos fundos habet, alterum tradendo servum facere posse dicitur, de pactis in ipsa traditione intercedentibus intelligi posse; Imo etiam ultimis voluntatibus facto alienationis solo non constitui servitutes arg. l. 1. ff. de Serv. legat. ubi JULIANUS non aliter servitutem oneris ferendi constitutam esse ait; nisi servitus hæc aut nominatim imposita fuerit, aut ita legatum datum: tabernam uti nunc est dari, legari. Et MARCELLUS in l. 10. ff. de S. P. V. casum proponit, ubi binas habens ædes alteras legavit: & cum jam quæritur, an heres possit ædes illas legatas obscurare, ædes suas quas a testatore itidem acceperat, alius tollendo & respondet affirmando, nec obstare sibi putat, quod jam alio loco in l. 15. §. 1. de Vs. & Vsufruct. leg. dixerat: Vsufructuario accessum per ædes hereditarias ad eam rem qua legata est, deberi. Etenim respondet: diversam omnino esse rationem, quoniam sine accessu nullum sit usufructus legatum, plane ut hausto relicto iter quoque ad hau-riendum præstari oportet; habitari autem potest & ædibus obscuratis. Unde (pergit HERTIUS) simul intelligi, at TREUT-

LERO recte dissensisse BACHOVIVM v. 1. Disp. 17. §. 2. E. negantem servitutem ne luminibus officatur cenferi constitutam ædibus, *fenestras* habentibus versus aream sive fundum quem ædium illarum dominus vendit. Interim exceptionem unam esse, si rerum hujusmodi, quarum alienatio fit, usus nullus aut non integer futurus erat, ex. gr. in d. l. 10. ff. de S. P. V. heres ædes hereditarias ita tollere altius non potest, ut ædibus a testatore alteri legatis lumen omnino auferat, sed ita (inquit MARCELLUS) officere luminibus conceditur, ut non penitus lumen recludatur: Sed quantum sufficit habitantibus in usus diurni moderatione, confer. l. 30. de Vsufr. vid. ANELLI AMATI Consil. 40. n. 2. Qua in parte multum valet arbitrium judicis, quod JACOB MENOCHIUS l. 1. arbitr. Jur. quest. 10. & 11. exponit. Atque hoc planum esse, si ædes illæ ambæ testatoris fuerunt. An vero idem dicendum sit, si heres ædes habeat proprias, non acquisitas ex hereditate, ut is legatas ædes, altius tollendo suas, penitus obscurare possit? Affirmasse hoc FR. MARIAM PECCHIVM tr. de Servit. c. 5. qu. 6. n. 16. seqq. quoniam heres nec servitutem, nec speciem Servitutis legatis ædibus debuerit, & testator legando eas ædes non videatur heredem gravare voluisse, nisi per conjecturas demonstrari posset, testatorem voluisse gravare heredem, ne domum propriam altius tolleret in præjudicium domus legatæ, ex. gr. Si legaverit domum suam ut nunc est. [Ad majorem dilucitationem & confirmationem eorum, quæ hætenus adducta fuere, subjungamus elegans *Responsum* SCABINORUM JENENSIVM mens. Jun. Anno 1696. datum, quod exhibet L. B. DE LYNKER. Cent. 10. decis. 967. seqq. verb. Tullus verkaufft Quinctio von seinen an einander gelegenen Häusern eines / und als sie dergestalten ihre Häuser friedlich besaßen / fängt Tullus an / in seinem Hauß dergestalt zu bauen / und die Bleiche höher aufzuführen / daß
 Quin-

Responsum.

Quinctio dardurch / in seinem Hauß / die Küche / Treppe / nebst etlichen Kammern verfinstert wird. Diese Verbauung will er nun nicht vertragen / dann es geschehe dieselbe aus æmulation, quia modica sit Tulli utilitas, ipsius vero damnum magnum; seye auch niemanden erlaubt / dem andern durch Verbauung des Lichts / sein Haus unbrauchbar zu machen. So sey auch dafür zu halten / da Quinctius dem Tullo das Hauß abgekauft / habe man tacite bedungen / das Tullus, Quinctio zum Verdruß nicht bauen solle; siquidem in quibusdam casibus, servitudes tacite constitutas esse, præsumi queat. HONDED. *Consultat.* 80. num. 34. (ob er schon daselbst solches auf die Servitutem altius non tollendi, & ne luminibus officiatur, nicht extendirt haben will) item *Mev. part.* 3. *decis.* 34. auch nicht zu befinden / warum nur solches in servitutibus discontinuis, als itinere und dergleichen / vid. l. 10. ff. de *Servit. præd. urban.* l. 41. ff. eod. l. 20. ff. si *servit. vindic.* l. 48. §. fin. & l. 81. §. 3. ff. de *legat.* 1. nicht aber auch in continuis, wie diese sind / statt finden solle. Ferner ANTON DE PADILLA *ad L. altius. Cod. de Servit. & aqu.* num. 27. nicht einsten einem Donatori gestattet / ut altius tollendo ædes suas, lumina domus, quam alteri donavit, obscuret. Alldieweil aber die modica utilitas so dann die æmulation inferirt / quando pro nulla fere haberi potest, HONDED. *d. l.* num. 35. Imo si ex causa mixta ædificetur, ut sibi quis profit & alteri noceat, auf das commodum, ut hoc prævaleat, mehr zusehen; insonderheit aber Tullus die Abwendung der Feuers-Gefahr vor sich anziehet; hiernächst in l. 66. ff. de *contrah. emt.* versehen / iter, item aquæ ductum, si antea, non debeantur fundo, ita demum præstari, si in vendendo dicta fuerint, idemque in servitutibus urbanis obtinere, worben unter continuis und discontinuis servitutibus kein Unterschied

gemacht wird / indeque nominatim venditorem promississe servitutem oportet. ANTON FABER. *lib. 3. Cod. tit. 24. def. 2.* nec non vicissim ab emtore sibi eam recepisse *l. 10. ff. commun. pred.* quoniam citra hoc quisque potius rem suam liberam fervare voluisse, præsumitur, jedoch daß es mit letztem Willen / da man auf des testatoris intentionem per conjecturas sehen darf und muß / eine andere Bewand nus habe / als in Contractibus, ubi quisque sibi pacisci potest, unde nec in divisione agri, transitus alteri concessus videtur, sed oportet, ut ille sibi eum paciscatur. COEPOLLA *cap. 38. de Servitut. num. 3.* Wie wol auch in ultimis voluntatibus nicht eben ab itinere & similibus servitutibus auf andere zu schließen / quoniam legatum fundi aut ususfructus nullum est, sine accessu, aut habitare possumus etiam obscuratis luminibus *l. 10. ff. de Servitut. pred. urban.* im übrigen in *l. 36. ff. eod.* keine Servitus constituit zu befinden / sondern die action *jus non esse immissum* haben, darum nicht statt hat / quia par utriusque legatarii *jus*, & quisque erat Dominus contignationis pro parte divisa, und in *l. 6. ff. commun. predior.* ausdrücklich enthalten / quod legem dici oporteat traditioni, daher o dessen sich Mevius d. 1. nicht bedienen können; Ferner ANTON. FABER. *lib. 3. tit. 24. def. 3.* auf den sich selbiger eben wol zu gründen gemeinet / de servitute jam constituta redet / ad quam retinendam, ne non utendo amissa dici queat, sufficiat, si appareat, ea usum fuisse emtorem aut venditorem; sonst aber eine Servitus wol tacite unter einem venditore und emtore per patientiam & usum eingeführet werden kan / aber disfalls de conventionem tacita Die Frage ist / wie dann daß Tullus eine Zeit lang sich seines Rechts nicht bedienet / daraus keineswegs zu schließen / daß ihm daraus Quinctius eine Servitus zu machen eingeräumt / quippe quod

quod istud amiserit Tullus, ex ordinaria libertate altius tollendi ædes suas & non tollendi, faciendi & non faciendi in suo, ex quo ædes vicini obscurentur; So ist demnach Tullus in seiner Freyheit billich zu schützen. B. N. B.]

§. 8.

Exemplum Servitutis tacite constituta nobis exhibet sequens RESPONSUM ALTDORFINUM:

Respon-
sum.

Die an uns Decanum und andere Nd. der Juristen Facultät bey Türnbergischer Universität zu Altdorff versendete Geschichts: Erzählung bestehet / samt denen annectirten Quæstionibus, in folgenden uns vorgeschriebenen Inhalt:

FACTI SPECIES.

Es hat Cajus zwey aneinander stossende Häuser in einer gewissen Stadt / davon er das Grössere / an seinen Sohn Titium schon vor etlichen (etwan 5.) Jahren ehender videlicet An. 1667. verkauffte / das andere kleinere nur angebaute Nebenhaus aber er sodann selbst bewohnet / weils nun in der Mauer der grössern Behausung / eine Thür durchgebrochen war / wodurch man in das Nebenhaus gehen kunte / und auch in besagter Mauer unter andern / neben einem oberhalb in solche Nebenbehausung einfallenden vergitterten grössern Licht: Fenster / noch zwey andere und zwar kleinere vergitterte Fenster / sich befunden / dadurch das Licht in das andere Haus fallen kunte / als hat Titius solche Thür zumauren / für die zwey vergitterte Fenster aber Stürzen hängen lassen / und also seinem

Watter Cajo das Licht nicht völlig benehmen wollen; und als hiernächst geschehen / daß Cajo nach etlichen Jahren nempe Anno 1672. auch das Neben-Haus an Sejum verkauffte / und sich in dem darüber erzeugten Kauff-Brief derer Formalien gebrauchte / daß ihm solche Behausung mit allen ihren habenden einfallenden, als andern Lichtern verkaufft seyn solle / liesse zwar dessen Sohn Titius die zwey vergitterte Fenster mit ihren Stürzen in ihrem vorigen Esse verbleiben / daß sich die Seja, Seji Vidua, deren durch die Stürzen einfallenden Lichtes gebrauchten kunte / weil er dazumal keinen nothwendigen Bau zu führen hatte / um welches willen er gezwungen worden wäre / besagte Lichter zu verbauen. Als aber Titius seel. Todes verfahren / und Mævius, als dessen Successor, erst-besagte seine hinterlassene Behausung durch Ehelichung der Wittib an sich brachte / und nach der Zeit einen unumgänglichen und nothdürfftigen Bau darinn führen mußte / auch anben zugleich befunden / daß derjenige offene / und dem Gewitter dadurch sehr unterworfen Gang / woselbst sich obbemeldte zwey vergitterte und mit Stürzen behängte Fenster an und in des Mævii Mauer befinden / durch den continuirlich darauf fallenden Regen ganz schadhafft worden / und zu befahren sey / daß / wo nicht dieser Gang bedeckt werden sollte / das ganze darunter stehende Gebäu / in grossen Schaden kommen / wo nicht völlig ruiniret werden sollte. Dannenhero er für höchstnöthig erachtet / diesem Ubel vorzukommen / und sothanen Gang bedecken / und zugleich / wie er wegen des andern fürgehabten Baues ein Speiß-Kämmerlein wegbrechen lassen müssen / dasselbe dahin wieder / als ein höchst-nothwendiges Zimmer zu seiner Haushaltung anrichten zu lassen. Welches die Seja vernehmend

nehmend / sich hefftig darwider setzte / unter dem Vorwandt / daß dem Mævio nicht zugelassen seye / solche Fenster zu verbauen / weil ihr Cajus ihre Behausung mit allen ihren habenden und einfallenden und andern Lichtern / vermög des darüber erzeugten Kauff-Briefes / erkaufft habe. Sie auch biß daher sowol von ihme / Mævio, als seinem Antecessore, dem Titio, dißfalls in ruhiger Possess gelassen worden seye / und mithin sie ein Jus quæsitum dadurch erlanget habe / daran sie in keinerley Wege beeinträchtigt werden könne. Wann nun aber Cajus seine grössere Behausung etliche Jahr schon vorhero an seinen Sohn / den Titium, verkaufft / dieser auch sobalden die durchgebrochene Thür zumauren / für die quæstionirte Fenster aber Stürzen hängen lassen / und damit zu verstehen geben wollen / daß er solche seinem Vater / dem Cajo, und nachgehends der Seja keineswegs Jure servitutis, sondern Jure familiaritatis & precario vergünstige / und solches nemlichen so lang / als er oder seine Erben nicht nöthig haben würden / mehr-befagte Fenster zu verbauen; Und weiln auch überdiß die Seja dem Mævio nicht geständig seyn will / daß die zwischen beyden Häusern aufgeführte Mauer sein eigen sey / sondern für ein gemein Mauer zu behaupten vermeinet / unerachtet jedoch der unbetrüglliche Augenschein klärlich an Tag gibt / daß dieselbe alle diejenige Requisita oder Signa habe / so eine eigene Mauer von Rechts wegen haben solle / als nemlichen / daß von Seiten seiner des Mævii Behausung / die Fenster vergittert sich befinden / und durch dessen ganze Mauer geführt sind / imgleichen der Camin von dem Bad-Stüblein in solche eingemauert ist / item dieselbe seine besondere / und deren viel aneinander stossende Schwib-Bögen / wie auch einige Blind-Fenster hat / so 15. in 16. Zoll

Zoll tief / und also über die Helffte der Mauer hinein ge-
spitzt sind / und dann noch über diß viel: gedachte Mauer
oben auf mit Ziegeln bedeckt ist / und andere dergleichen
Signa mehr hat / woraus eine eigene Mauer erkennet wer-
den möge: Als entspringen anjetzt erzählten der Sachen
wahre Beschaffenheit / nachfolgende Quæstiones, worü-
ber von oft-ernannten Mævio eine rechtliche Erörterung
verlangt wird / und zwar erstlichen:

1. Ob Cajus seinem Sohn Titio und seiner
etlich Jahr schon vorhero von ihm erkaufften
Behausung / zu sonderm Præjudiz und Nachtheil/
sein angebautes Neben-Haus der Seja nachmaln/
mit allen seinen habenden einfallenden und an-
dern Lichtern solchergestalt zu verkauffen befugt
gewesen / daß er jener an ihrer Gerechtsame etwas
entziehen / und diesem zuwenden / und mithin
der Seja Servitutum ne luminibus officiatur,
ohne sonderbare Verzicht oder Renunciation da-
durch constituiren können?

2. Ob Titius oder dessen Successor Mævius
Ursach gehabt haben / wegen dieser Lichter gegen
die Sejam einige Abndung zu thun / und ob nicht
vielmehr sie / zu Salvirung ihres Rechts / allschon
hieran genug gethan haben / daß sie für dieselbe
Stützen angehängt / als wodurch sie genugsam
an Tag gegeben / daß sie ihr dieselbe anderergestalt
nicht / als aus einer blossen Vergünstigung ver-
statten?

3. Ob

3. Ob nicht Seja, wann sie einiges Recht oder Servitutum zu denen oft mentionirten Lichtern behaupten wolle / zusehender zu erweitern / schuldig sey / daß bey dem vorgegangen Verkauf / zwischen ihr und dem Verkäufer ausdrücklichen pacisciret worden / daß die einfallende und andere Lichte künftighin / nicht sollen verbauet werden / und sie sich so bloß hin nicht auf den Kauff-Brief / oder dessen Darinn enthaltene gewöhnliche Formalia, daß ihr die bemeldte Behausung / mit allen ihren habenden einfallenden und andern Lichtern künftighin überlassen seyn solle / beziehen möge. Cum servitus non præsumatur, sed manifeste probanda sit. MÆVIUS *ad Jus Lubec. l. 3. tit. 12. art. 7. n. 23.* & CORPOLLIA *de Servit. Urb. Præd. c. 40. n. 17. in fin.*

4. Und dann / wann auch Titius gewust hätte / oder selbst dabey gewesen wäre / daß Cajus der Seja, mit erst-bemerckten Formalibus ihre Behausung verkauft hätte / ob er 4. solchenfalls schuldig gewesen wäre / darwider expressis verbis zu protestiren / und ihm seine præsentia & taciturnitas præjudicirlich seyn können / und nicht vielmehr er darum solches unterlassen habe / quia scivit, jus suum salvum sibi manere, *l. 8. §. 15. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solvitur.* MENOCH, *de præsumt. l. 6. præsumt. 99. n. 21. & 22.*

5. Ob nicht aus obangeführten Umständen oder Indiciis und Signis so viel erscheine / daß die zwischen der Seja und des Mævii Behausung befindliche Mauer nicht pro communi, sondern proprio muro zu achten seye?

6. Und weiln überdiß auch die Seja in ihrer Behausung oberhalb des Mævii Mauer ein ganz offenes Fenster oder Feld hat / aus welchen man nicht allein völlig in des Mævii Haus und Hof sehen / schütten und werffen / sondern auch gar der größte Mann herüber steigen kan / als wird anben noch Anhangs: weiß gefragt / ob nicht die Seja auf Begehren des Mævii solches zuzumachen / oder wenigsten solches / als eine Vergünstigung / vergittern zu lassen / von Rechts wegen schuldig seye? so lang nemlich Mævius seine Mauer in statu quo läßet / und nicht dieselbe höher hinauf führet / und dadurch gedachtes Fenster: Loch selbstn gar verbauet.

RESPONSUM.

Wann dann über dieses Negotium unser rechtlich Bedencken in forma consueta verlangt worden / als haben wir Eingangs bemeldte Facti speciem samt denen beygelegten Bau: Gerichts: Acten und angefügten Abriß in unserm versammelten Collegio alles Gleisses perlustriret / verlesen und erwogen /

wogen / anbey neben aber befunden / daß der gesamten Quæstionum, welche das Jus luminum concerniren Suppositum, aus welchen sie ihre völlige Erörterung erlangen / auf dieser jetzigen Disquisition beruhe:

Ob zwischen Cajo und seinem Sohn Titio, als dieser letztere das grössere Haus Kauff-weiß übernommen / die *Servitus luminum* dergestalt constituiert worden / daß sie einfolglich vom Cajo, ratione des kleinen Neben-Hauses an Sejam zugleich mit verkauffet untransferirt werden können oder nicht? Die Negativam vermeinet zwar des Titii Matrimonial-Successor der Mævius nicht nur dadurch / quod servitus non præsumatur sed probanda sit, sondern auch hiernächst ex hoc capite zu behaupten / daß gleichwol Titius durch die Stürzen / welche er vor die vergitterte Fenster hangen lassen / so viel zu verstehen geben wollen / wie er die Fenster seinem Vatter / dem Cajo, und nachgehends Sejo und seiner Viduæ keinesweges Jure servitutis, sondern vielmehr Jure familiaritatis & precario vergünstige und verstatte / allein dieser Rationum ungeachtet / wird die Affirmativa und daß zwischen Cajo und Titio die *Servitus luminum* tacite bedungen und constituiert worden / aus folgenden unschwer zu vernehmen seyn;

Dann (1.) ist unstrittig und ausser allen Zweifel / daß die quæstionirte Fenster allbereits vormals und vor dem Verkauff in diesen zweyen aneinander stehenden Häusern sich zu dem Ende befunden / daß dadurch das Licht in das Neben-Haus fallen könne / auf welche antiquam rei conditionem zusehrst reflectiret werden muß / hat nun gleich (2.) Cajus, so lange er die beyde Häuser beyammen
P 2
gehabt /

gehabt / dieser Lichter nicht Jure servitutis , sondern domini sich bedienet / certissimum namque est, hanc commoditatem luminum , qua Dominus olim usus fuit, non fuisse servitutem quamdiu hasce duas ædes tenuit, cum res sua nemini serviat, *per l. in re 26. ff. de Servitut.* So sind doch dieselbe/ nach der an seinen Sohn beschenehen Veräußerung zur Servitut in dem ausgeschlagen / daß dieselbe von dem Käufer / dem Titio, ferner toleriret und verstattet worden / und zwar dieses propter *l. pen. ff. si serv. vind.* ex qua apertum est, quod, qui rem in alterum transfert, videatur quoque concedere servitutem in aliis suis fundis, qua ipse in fundo alienato utebatur. Vid. BRUNNEMAN. *ad d. l. pen. ibique.* BUS. *n. 1.* Ohne ist es wol (3.) nicht / daß dieser Fenster und einfolglich des Juris luminum wegen zwischen Cajo und Titio expressis verbis in dem Kauff-Brief nichts abgehandelt oder bedungen worden / aber es ist selbiges eben nicht nöthig gewesen/ indem es tacite und eo ipso geschehen / da zwar nach dem getroffenen Kauff die Thür zugemauret / das vergitterte grössere Licht-Fenster, wie es sich befunden / lediglich gelassen/ die zwey kleinern vergitterten Fenster quaestionis aber vom Titio mit Stürzen dieserwegen behangen worden / daß er seinem Vater das Licht nicht völlig benehmen wollen / uti verba formalia in facti specie se habent, woraus anselbsten abzunehmen seyn wird / daß Titius dem Neben-Hause seines Vaters Caji diese Servitutem luminum tacita conventionem, auf Maas und Weise der gestürzten Fenster überlassen wollen / sicut enim expresso hoc fieri potest pacto, cum is, qui binas ædes habet alteras alienat, *per l. cum essent 33. ff. de Serv. rust. præd.* ita quoque tacito, *arg. l. si quis 6. ff. commun. præd. in verbis:* alium alii potest servum facere tradendo, siquidem & tacito

to pacto servitus constituitur, ubi de mente paciscentium apparet, ita vero mens præprimis ex usu continuato colligitur, is namque pro constitutione est, ut docet ANTON. FABER. *in Cod. lib. 3. tit. 24. def. 3. n. 5.* Et quamvis alias venditor, quod servitutis nomine recipere vult, nominatim exprimere debeat, secundum ULPIANUM, *l. quicquid. 10. ff. commun. præd.* Attamen hoc ad eam solum speciem pertinet, quando onus pro servitute de novo constituendum aut imponendum est, secus est, quando onus fundo jam inest, & cum sua causa alienatur, ex qua non transit commodum tantum, sed etiam incommodum magisque rei antiqua conditio manet, quam nova imponitur. Qua propter quo jure & usu res fuit apud venditorem cum eo quoque apud emtorem manere debet, vid. MEV. *part. 3. decis. 34. n. 3.* Ergiebet sich diesemnach (4) ex hactenus dictis der unumgängliche Schluß / daß durch des Titii eigenes Factum der gestürzten Fenster und darauf erfolgte Toleranz die Servitus luminum eo modo, wie er selbige anfangs vergönnet und gelassen / constituiret worden sey / Usus enim in servitutibus cum patientia alterius conjunctus pro concessione & traditione est, per *l. fin. ff. de Servit.* Inmassen dann auch (5.) in simili & quidem tali casu, ubi quis habuit duas ædes contiguas, quarum alteræ alterius domus *cloacam* receperunt, posteaque unas vendidit sententioniret und erkannt worden / quod apud emtorem manere debeat *servitus cloacæ*, etsi de ea in venditione nihil dictum fuerit, quia per usum *cloacæ* servitus post venditionem constituta est, vid. MEV. *cit. p. 3. dec. 34. ubi in fin. in supremo Tribunali Wismariensi* ita judicatum esse refert, atque BRUNNEMAN. *ad d. l. pen. ff. si servit. vind. n. 3.* Und dieses alles waltet (6.) in præsentem um so viel destomehr ausser allen Zweifel / da Titius und nach ihm sein Successor in con-

jugio der Mævius diese also gestürzten Fenster von A. 1667. bißhero über 20. Jahr ohne einige Contradiction geduldet und gestattet / mithin aber diese tacitam constitutionem per lapsum longioris temporis mehr und mehr bestättiget / läßt nun gleich Löbl. REFORMATION tit. 26. l. 3. einen so- dann erst bey denen Lichtern / wann er dieselbe mit Gedulden des Nachbarn außserhalb einer Vergunst 30. Jahr lang hergebracht / geruhlich gebraucht / und genugsamlich zu beweisen hat / so kan doch diese Verordnung in præsentia aus der Ursachen nicht zu Schulden kommen / oder beobachtet werden / weil man allhier nicht in casu einiger durch Verjährung erlangten Lichter / sondern vielmehr in puncto deren / wiewol tacite bedingten Gerechtigkeit versiret / ut adeo non præscriptionis, sed constitutionis jure debeatur servitus, uti in terminis hujus tradit ANTON. FAB. lib. 3. tit. 24. n. 5. Hätte dannenhero (7.) Titius, wann er seinem Vatter die Servitut nur precario verstaten wol- len / nicht die bloßen Stürzen vor die Fenster hängen lassen / sondern vielmehr Reverse oder Vergunst Schein von ihm nehmen / und sich solchermassen verwahren sol- len / da es aber unterblieben / ist auch mithin per tacitam conventionem usu & patientia inductam das Jus luminum nunmehr dergestalt bedungen / und dem Neben- Haus des Caji acquiriret worden / daß dessen Possessores dar- bey allerdings gelassen werden müsten / einfolglich aber auf des Nachbarn Mævii Ersuchen weder abzuthun noch zu verstaten gehalten seyn / daß er selbige verbauen las- se / unerachtet dessen / was in der REFORM. NORIC. cit. leg. 3. §. Wo aber / 1c. enthalten / massen dann selbiges / weil es der vorhergehenden Verordnung nur stracks zuwider / und entgegen stehet / nicht unbillig von dem Casu verstan- den wird / da aus blosser Vergünstigung die Lichter über

30. Jahr

30. Jahr oder mehr geduldet worden, ut demonstrat JOHAN. HIERONYM. WURFFBAIN in *Diff. Jur. Civ. & REFORM. NOR. Class. 1. Membr. 2. Sect. 1. tk. 7. in fin.*

Hieraus nun werden sich die zur rechtlichen Erörterung vorgelegten Quæstiones an selbstem leichtlich resolviren, und zwar so viel die erste belanget, daß Cajus seinem Sohn Titio und seiner von ihm erkaufften Behausung zu Præjudiz und Nachtheil sein angebautes Nebenhaus, der Sejæ mit denen einfallenden und andern Lichtern, die es allbereit nicht gehabt, und bey dem Verkauf weder expresse noch tacite dem Cajo bedungen worden, zu verkauffen, und einfolglich jener an ihrer Gerechtsameit etwas zu entziehen, und diesem zuzuwenden per *vulgata Juris* zwar nicht befugt gewesen, doch hat er auch die bey seinem Verkauf an dem an den Sohn Titium ihm vorbehaltenene *Servitutum luminum* dem Sejo und seiner Viduæ allerdings zuzuwenden, und mit dem verkaufften Nebenhaus auf selbige transferiren können, *liquidem servitutes prædiales, interque eas hæc luminum tanquam qualitates prædiorum ad quoscunque possessores transeunt per l. cum fundus 12. ff. commun. præd.* Ratione der andern ergiebet sich ex hac tenus deductis, so viel, daß Titius nicht erst bey der an Sejum und die Sejam beschehenen Alienation, sondern vielmehr bey dem Kauff seines Hauses Abhandlung thun, und da er die Lichter nicht anders, als *precario* concediren wollen, dieserwegen einen Revers verlangen, oder sonst seine Gerechtigkeith sich vorbehalten sollen, da er aber selbiges unterlassen, ist das grössere Haus *cum onere* sowol, als *cum commodo*, an ihn gediehen, und die *Servitus luminum* ausgeführter massen constituiert worden, welche hernach *cum vendita domo* ad emtores dergestalt transferirt worden, daß dieser Translation des

Juris

Juris quæsitum sich weder Titius noch vielweniger nach dessen Tode sein Successor Mævius, ob sie gleich wider den Verkauf protestirt hätten, sich widersetzen können.

Die dritte *Questio* hat ebenfalls ihre gemessene Erledigung, wie nemlich Seja zu erweisen nicht gehalten sey, daß bey dem Verkauf zwischen ihr und dem Verkäufer ausdrücklichen pacisciret worden, die einfallende Lichte nicht verbauen zu lassen, sondern es ist genug, daß die Gerechtigkeit dieser Fenster per factum & patientiam Titii constituiret, und dem Sejo hiernechst die Behausung mit allen ihren einfallenden und andern Lichtern verkauft worden, ja wenn auch diese ausdrückliche Meldung der einfallenden Lichte im Kauff-Brief nicht enthalten wäre, so müsten doch selbige als accessiones rerum venditarum auf Sejum und dessen Viduam transferiret worden seyn, fundum siquidem venditum sequuntur servitutes l. cum fundus 12. commun. præd. & l. traditio 20. §. 1. de acquir. rer. dominio, atque ad emptorem transeunt, etsi nihil de illis dictum sit, d. l. pen. §. 1. ff. si servit. vindicetur. MEV. cit. dec. 34. & LAUTERBACH. in Tr. Synopt. de act. empt. & vend. th. 15. circa finem.

Dieserwegen quoad quartam questionem nichts wirken können, wann gleich Titius bey dem Verkauf expressis verbis protestirt hätte, cum ejusmodi protestatio jus alteri quæsitum auferre nequeat. Sondern wann er das Jus luminum dem Neben-Hause nicht verstatten wollen hätte, er selbiges bey dem Kauff allbereit bemercktermassen bedingen müssen. Nun aber heisset es, quæ fuit in suo Domini utilitas post alienationem rei, si retineatur, ex tacito pacto, fit servitus, prout in antecedentibus ex MEV. cit. dec. 34. demonstravimus. Bey der fünfften *Questio* befinden sich zwar so viel Indicia und Signa, aus welchen ohn-

ohnschwer zu ermessen stehet/daß die zwischen Seja und Mævii Behauffung befindliche Mauer nicht so wol pro communi als pro proprio pariete zu achten seye / dann (1.) hat dieselbe die aneinander stossende Schwinpögen und Blindfenster / so in 15. oder 16. Zoll tief / und also biß über die Helffte der Mauern eingespizet sind / die ein Kennzeichen einer eigenen Mauer machen / als in welche ein jeder Macht hat Pögen / Behälter und andere Löcher nach seiner Nothdurfft und Gelegenheit zu stellen / quod e signo non solum agit Jus commune, vigore cujus paries ejus esse creditur, ex cujus parte extant lapides perforati, ut cum COEPOLL. *de Servit. c. 40. n. 15.* docet JAC. MENOCH. *de praesumpt. lib. 6. praes. 73. n. 18.* sed etiam provinciale REFORM. NOR. tit. 26. leg. 7.

(2.) Ist der eingemauerte Camin von des Mævii Badstüblein in derselben befindlich / welcher abermals das Kennzeichen einer eigenen Mauer mit sich führet / Quando enim in pariete extant tubuli, camini vel latrinæ, paries praesumitur ejus, qui hæc signa habet, prout iterum docent COEPOLL. *d. c. 40. n. 14.* THESAUR. *Decis. Pedemont. 219. num. 2.* MENOCH. *d. praes. 73. n. 13.* Woraus (3.) die fernere Nota sich hervor thut / daß Mævius dergleichen immissa in hunc parietem hat / aus welchen die præsumtio proprietatis fließet / quando enim ex latere unius immissum est tignum in parietem & quidem ultra dimidium ipsius parietis ; ipsius esse præsumitur, qui immissum habet. COEPOLL. *cit. c. 40. n. 11. & 13.* BEROUS *Vol. 3. Consil. 132. n. 1.* PARIS. *Vol. 4. Cons. 116. n. 9.* aliique hanc in rem a MENOCH. *d. praes. 73. n. 10.* allegati Interpretes, immassen sich dann (4.) die Fenster an Seiten des Mævii vergittert / und sonst dergleichen Indicia am Obdach dieser Mauer befinde / aus welchen juxta Doctrinam BEROI *Consil. 132. n. 1.* allerdings zu præsumiren / daß
Q sie

sie vor des Mævii eigenthümliche Mauer gehalten werden müste / doch weilen auch die Seja, nach Anzeige des Abzisses / ein vergittertes unverglastes Fenster / durch welches das Licht in deren Behausung fällt / in dieser Mauer zugestanden wird / und die vorgehende Signa mehr nichts / als eine Præsumtionem mit sich führen / bleibt ihr auch billig der Gegen-Beweis / daß diese Mauer paries communis sey / vorbehalten / siquidem paries ex fenestellis communis judicatur, per tradita THESAUR. cit. Dec. 219. n. 1. & MASCARD. de Prob. Vol. 3. Concl. 1150. n. 5. Immittelst / weiln pro Mævio die mehrern Signa proprietatis walten / wird sie auch vor sein Eigenthum so lange geachtet / biß das Contrarium und die communio per signa evidentiora beygebracht und erwiesen werde ; Ratione der sechsten und letzten *Questio* verordnet zwar (1.) die REFORMATIO NORICA cit. tit. 26. l. 3. daß Niemand zugelassen sey / auf oder gegen seines Nachbarn Gebäude oder Hofrait Lichter zu stellen und zu machen / er habe dann dessen eine bedingte beweisliche Berechtigteit / dannenhero der Nachbar / wo er auf seinem Grund und Boden zu seiner Nothdurfft auf bauen will / solche zu verhindern / und zu verbauen Macht hat / ungeachtet / daß es 30. oder mehr Jahr gedultet worden / mit welchen das Jus Civile übereinkommt / siquidem & de eo, citra servitutem constitutam, permissum est, aperire fenestram proprii parietis in vicini non consentientis aream, arg. l. sicut 8. §. 5. ff. si Servit. vind. vid. SCHNEIDEW. ad §. prædiorum 1. J. de Servit. n. 21. CARPZOV. p. 2. Const. 41. Def. 12. ita tamen ut non constituta servitute vicinus lumina ista excipere non teneatur, sed in suo ædificando illa obstruere possit juxta l. cum eo 9. ff. de Serv. præd. urb. ubi vid. cum DONELL. COEPOLL. & FRANTZK. BRUNNEM. n. 5. Wann aber gleichwol (2.) die Seja dieses ihr Fenster /
außer

ausserhalb eines Reverses oder Vergunsts / mit Gedulten
 Des Nachbarn über 30. Jahr lang hergebracht und ge-
 braucher / so ist sie selbiges weder abzuthun oder zuzuma-
 chen gehalten / noch auch Mævius zu verbauen befugt /
 alles nach klarer Verordnung der angeführten Türn-
 bergischen REFORMATION *cit. l. 3.* Siquidem & tacita vo-
 luntate, mediante longi temporis præscriptione, servitutes
 constituuntur *juxta l. fin. in fin. C. de long. temp. præscript.* Si
 quis jure quodam in re aliena patiente Domino usus sit, per
 quem usum possessio servitutum constituitur *juxta l. si aquam*
2. C. de Servit. & aqua ibique tradita BRUNNEM. *n. 5. & seqq.*
 Weilen aber doch gleichwol (3.) diesen letzteren Fall die
 Constitutio luminum nicht anders zu vergönnen ist / quam
 si fiat utilitatis nostræ gratia, non ad æmulationem vicini, ut
 illi simus molesti nihil commodi inde habituri *arg. l. 3. pr. ff.*
de oper. publ. & arg. l. fluminum 24. §. ult. ff. de damno infect.
 MASCARD. *de probat. Vol. 2. Concl. 621. n. 61.* SCHNEIDEW.
ad d. §. 1. n. 21. CHRISTIN. *ad STATUT. MECHLINENS.*
tit. 14. art. 28. num. 2. BRUNNEM. *ad l. 9. ff. h. r. ibique*
 DORING. qui hoc assertum RESPONSO SCABINORUM LIPSIEN-
 SIUM comprobat, diesertwegen kan auch Mævius, fals die
 Seja solches Fenster über Rechts vermehrte Zeit her-
 gebracht / die Löbl. Obrigkeit des Orts gar wol implori-
 ren / Daß nach gehaltenen Ocular-Inspection, selbiges ent-
 weder vergittert oder sonsten solche Verordnung gemacht
 werde / Damit solches Fenster dem Mævio zu keinem Ver-
 druß / Schaden und Nachtheil gereiche. W. N. W.

Daß dieses Bedencken der übersendeten Ges-
 chichts- Erzählung und den Rechten gemäß / erken-
 nen nach fleissiger Collegialischer Vorlesung / Decanus
 und andere Dd. der Juristen Facultät Altdorff / unter
 deren Facultät grössern Insiegel. So geschehen den 29.
 Maji 1690.

§. 9.

Precario
Servitus
proprie sic
dicta non
constitui-
tur.

*Servitus vero proprie sic dicta non constituitur Precario, quod Contractus non est, sed actus liberalitatis, quando-
cunque revocabilis l. 1. pr. & §. 1. ff. de precar. Non ob-
stant l. 23. ff. de R. J. l. 2. §. 2. l. 19. §. fin. ff. de precar. l. 5. ff.
de præscript. verb. nam in his precarium Contractibus annu-
meratur tantum ratione præstationis doli & culpe, ut in l. 23.
ff. de R. J. partim cum commodato comparatur, ratione usus
gratuiti & materiae, sicque secundum quid saltem, partim dici-
tur, actionem præscriptis verbis ex precario oriri, non per mo-
dum causæ efficientis, sed tantum occasione ejus, & ita per modum ob-
jecti, vel intelligitur actio præscriptis verbis non ordinaria sed
extraordinaria & subsidiaria quæ ex bono & æquo competit,
quando nulla alia locum habet. Facit l. 14. ff. de precar. ibi: magis
ad donationem, quam ad negotia contracta spectat, & l. 14. §. 11.
ff. de furt. ibi: magis donato simile precarium. Et denique neutra
ex parte adest promissio quidem ad dandum vel faciendum
præstandum utile civile, quod concedenti antea civiliter
non competit, & precarius est instar detentoris Juris alieni,
FRID. SCHRAG. ad ff. tit. de precar. §. 8. id circo non tam con-
stituta Servitus, quam jus in re aliena exercetur, potius, quia
semper revocationi locus est. l. penult. ff. commun. prædior.
COLLEG. JUR. ARGENT. tit. de Servitut. num. 27. VERSTEG. dissert.
3. de Servitut. præd. num. 8. in fin. [Hinc ejusmodi actus pre-
cario jureque familiaritatis in re aliena exerciti patienti non
nocent, nec præjudicium ipsi exinde contingit. Conclu-
dunt enim ita Dd. ea quæ jure familiaritatis, pacis gratia, aut
ex liberali tolerantia ac urbanitate permittuntur, neque agenti
jus aliquod tribuunt, LUDOV. POST. tr. de mandat. manutinent.
Obs. 53. num. 2. MENOCH. de arbitr. jud. quæst. lib. 2. cas. 160.*

Qui Jure
familiarita-
tis utitur,
nunquam
præscribit.

num.

num. 13. neque possessionem, BRUNNEMANN. ad l. 41. ff. de ac-
 quirend. vel amittend. possess. KLOCK. vol. 1. cons. 21. num. 9.
 cum talis possessio non sit attentenda, nec ulla ratione possi-
 dentem relevet. Post, de manutenent. decis. 206. num. 8.
 seqq. neque in futurum obligationem pariunt. KLOCK. vol.
 1. Cons. 29. num. 565. & cons. 50. num. 254. Et ea, quæ ex
 urbanitate & civilitate fiunt, quantocunque etiam tempore fiant,
 non præjudiciant juri, nec publico nec privato, nec in pe-
 titorio, nec in possessorio. MOLIN. ad Consuetud. Paris. §. 2.
 gloss. 4. num. 14. KLOCK. cons. 10. num. 291. nam ex actibus
 factis ratione amicitiae, obsequii vel gratiae non potest dici
 aliquod jus vel amici quasi possessio acquisita, KLOCK. d.
 cons. 21. num. 97. seqq. & familiaritatis jure siquid potest vi-
 deri permissum, non derogat juri permittentis. PEREGRIN.
 vol. 3. consil. 4. num. 9. Et hæc locum obtinent, etiamsi quis
 per tempus immemorabile ejusmodi actus precarios Servitutis
 exercuisset, hinc vulgatum juris axioma:] *qui jure familiarita-*
tis utitur nunquam præscribit. CARPZOV. part. 2. Const. 4. def. 14.
in fin. ubi sequens exhibet *decisum* SCABINORUM LIPSIENSIIUM
 Ob nun wol die Wartenburger solche Gerechtigkeit vor
 undendlichen Jahren erlanget und also præscribirt haben
 wollen; dieweil aber dannooh bemeldte Triff Gerechtig-
 keit Deme von Ebeleben und dessen Wartenburgischen
 Unterthanen nicht jure Servitutis, sondern nur aus einer
 Vergünstigung als eine Koppelwaide zuständig / mit
 welcher es in Rechten diese Gelegenheit hat / daß hierin-
 nen keine Præscription zuläßlichen / sondern dieselbe nach
 Art eines precarii reciproci zu jederzeit wiederruffen wer-
 den mag &c. add. FRANCIS MARIA PECCHIUS de Servitut. part.
 2. cap. 8. qu. 20. num. 6. ubi dicit: *Si licentia concessa fuerit ex*
precario seu ad beneplacitum, nullo temporis spatio præscribitur.
 Et JULIUS CAPONUS in disceptat. forens. tom. 3. discept. 173.

Etiam si
 quis per
 tempus
 immemo-
 riale actus
 precarios
 Servitutis
 exercuisset
 Responsum.

num. 22. *actus hi*, inquit, *facti ad familiaritatem & ad urbanitatem*, exortis discordiis & decessa amicitia, nullum inferunt alterius possessioni præjudicium, cum possidens jure familiaritatis vere possidere non videatur, ad tradita per JOH. MANTIC. decis. 44. num. 10. & 245. num. 6. quas refert & sequitur LAURENTIUS VRSELLIUS concl. 152. num. 46. HARTMANNUS decis. 16. JOH. ALOYSIUS RICCIUS in *Collectan. decisionum* decis. 1293. ubi scribit: *Si quis spatio 30. annorum tali jure possideat, nec tamen inferre præjudicium poterit &c.* dict. decis. 1295. [Hoc ipsum etiam innuit Jus BAVARICUM tit. 26. art. 5. in fin. ibi: es ist auch bey allen Verjährungen der Dienstbarkeiten in acht zu nehmen / daß einer sich derselben nicht etwan aus nachbarlichen Vertrauen oder Freundschaft / sondern in Meynung / daß er dessen befugt und berechtigt / gebraucht habe. Item quoque habetur in REFORMAT. NORIC. tit. 26. L. 3. §. 3. verb. wo aber der Nachbar auf seinen Grund und Boden zu seiner Nothdurfft aufbauen wolte / und solche Licht oder Trüpfen verhindern oder verbauen würde / das soll er zu thun Macht haben / ohngeachtet / daß es die dreyßig oder mehr Jahr geduldet worden.] *In dubio actus precario & jure familiaritatis ac amicitie gestus esse præsumitur.*

In dubio
actus precario
& jure
familiaritatis
gestus
esse censetur.

CASPAR KLOCK. tom. 1. consil. 10. num. 291. seq. & cons. 29. num. 561. seq. DAVID MEVIUS part. 4. decis. 164. num. 4. seq. [BRUNNEMANN. ad l. 41. ff. de acquir. possess. num. 6. MASCARD. de probat. vol. 3. concl. 1204. num. 11. ERTEL. prax. aur. de jurisdict. infer. lib. 2. cap. 28. Obs. 2. Hac tamen præsumptio familiaritatis, amicitiae, urbanitatis, aut precarii expirat per diu continuatam possessionem.

Hæc præsumptio familiaritatis cessat, si quis

Si quis enim per longum tempus in possessione vel quasi reperiatur constitutus, non præsumitur possidere jure familiaritatis, sed proprio. POST. de manutenent. Obs. 54. num. 20. RI-

PA in cap. cum Ecclesia num. 68. X. de caus. propriet. & possess. per longum
 MENOCH. remed. adipisc. possess. 4. num. 744. ERTEL. cit. Obs. 2. tempus in
 Hinc si quis per 10. vel 20. annos fenestras in vicini pariete possessione
 apertas habuerit, familiaritas vel precarium non præsumi- vel quasi re-
 tur, maxime si vicinus hoc sciat nec contradicat. l. 3. §. 9. periatur,
 ff. de vi & vi armat. Uti enim alias per longum tempus
 continuata possessio suo non destituitur effectu; ita quo-
 que operabitur, ut non alieno sed nomine potius proprio
 quis in possessione esse præsumatur, nisi contrarium appa-
 reat. Hoc ergo in casu Dominus ædium onus probandi
 in se suscipere necessum habet, vicinum actus prætenso-
 jure saltem familiaritatis & amicitiae sive precario exercu-
 isse. PECCHIUS part. 1. de Servitut. cap. 4. quest. 6. SCHWESER.
 Theatr. Servitut. tit. 2. §. 26. Sed hæc ita, si aliquem jure
 familiaritatis in possessione vel quasi constitutum esse non
 constet, sic enim ex longa possessione præsumptio oritur,
 quod proprio jure possideat. Secus si certum sit & mani-
 festum, precario & ex amicitia aliquid fuisse concessum,
 tunc enim ob longum tempus causa mutatae possessionis
 non præsumitur, consequenter nec præscriptio locum ob-
 tinere potest, cum bona fides & justus titulus possidendi
 proprio nomine heic deficient; & nudus temporis lapsus
 nullum jus possidenti tribuere valeat, unde non immerito
 impium præsidium vocavit Imperator in Nov. 9. proëm. si
 quis in tempore saltem se fundet, STRYK. Dissert. de Jur. fa-
 miliaritat. cap. ult. num. 40. seq.

§. IO.

Transimus ad *personas, quibus hoc jus inheret.* Consti-
 Id jus si consideres, quatenus naturaliter sine jure servitutis tucens servi-
 competit, subiectum sive persona, cui jus inheret, non alia es- tus Domi-
 se potest, nisi verus Dominus ædium, hic enim demum nus ædium
 plenam esse debet,

plenam administrandi potestatem habet, & sine ædibus non consistit hoc jus per naturam suam. Hic igitur demum lumina immittere vel obstruere altius ædificare vel deprimere ædificia invito vicino poterit. Exceptionem tamen facit LABEO in *l. 7. §. 1. ff. de usufr.* si ædium earundem usufructus alii debeatur, tunc dominum proprietatis non posse invito fructuario altius tollere. Hinc sequitur conductorem usufructuarius & quemcunque alium, qui alio quam dominii jure ædes possidet, ab hac regula excipi: quod de usufructuario NERATIUS in *l. 44. ff. de usufr. & quemadm. & c.* in simili casu expresse dicit, ex ea ratione, quia excolere quidem ædes potest, non tamen jure suo, sed tantum tueri quod accepisset, (quanquam NERVA in *l. 13. §. sed si. ff. eod.* lumina eum posse immittere affirmet) ita nec altius ædificare poterit invito domino ædium, etsi vicinus non contradicat, cujus luminibus forte non officeretur *d. l. §. 7. item obstruere fenestras non poterit d. l. §. 7. in fin.*

§. II.

Constituens
servitutem
debet esse
Dominus
plenus irre-
vocabilis &
solitarius.

Si consideretur hoc jus, *quatenus per servitutes consti-
tuitur*, personæ distinctius considerari debent, ibi enim est
I.) CONSTITUENS SERVITUTEM, hic esse debet *Domini-
nus ædium*, quas servas facit, & quidem *plenus, irrevocabilis*
[*l. 11. §. 1. ff. quemadmod. servit. solitarius. l. 2. ff. de Servit. l. 6.
§. 1. l. 8. ff. commun. prædior. libera alienandi facultate pollens,
LAUTERBACH. Colleg. Theoret. præct. tit. de Servit. §. 6.*] Nam
non potest constituere servitutem, *nisi qui & alienare potest*:
est enim constitutio servitutis species alienationis & liberam
requirit administrationem, *l. fin. Cod. de reb. alien. non alienand.*

In servitute
prospectus
Ecclesiæ

arg. *text. in Clement. 1. de Sentent. excommunicat.* Hinc circa
servitutem prospectus Ecclesiæ imponendam (de qua su-
pra

pra §. 45. cap. *preced.*) omnes illi consentire deberent, quorum consensus in alienatione rerum Ecclesiasticarum necessarius est. B. SAMUEL. STRYK. *in us. modern. ad Pandect. tit. commun. prædior.* [nam sub *Extravagant. ambitiosa. de reb. Eccles. non alienand.* etiam servitus Ecclesiæ imponenda continetur. CARDIN. DE LUCA *tom. 3. tr. 2. part. 2. de præemin. disc. 26. num. 13.* E contra, qui pleno, irrevocabili, solitario ac libero Dominio non gaudet, ille nec servitutem ædibus imponere potest, quia talis conditionem aliorum redderet deteriore, quod regulariter non licet. *l. 74. ff. de R. J.* WERNHER. *Select. Observat. Forens. vol. 1. Observ. 223. num. 12. seqq.*] Hinc usufructuarius non poterit alteri concedere, ut in parietem ædium usufructuariarum fenestras immittat, *l. 15. §. 6. ff. de usufr.* [quia non est Dominus illarum ædium, quas fruiendas accepit,] imo Dominus etiam proprietatis nequit imponere suis ædibus servitutem, si ususfructus earundem alteri debitus labefieret, *l. 15. §. fin. ff. eod.* JOH. KÖPPEN. *observat. 79. num. 15.* Inde sequitur, posse eum servitutem altius non tollendi imponere ejusmodi ædibus, quia per hanc pristina rei substantia non mutatur, adeoque non deterior fit conditio usufructuarii, *l. 16. ff. de usufruct.* Quod autem *d. l. 15. in fin.* dicatur Dominus ne quidem usufructuario consentiente servitutem talem, quæ usumfructum deteriores faceret, imponere posse, ea subtilitas in Foro & Praxi non servatur. Vid. omnino JOH. SCHILTER. *Exercit. 17. §. 44. 45. 46.* JOH. BRUNNEMAN, *ad d. l. 15. num. 4.* B. SAMUEL. STRCK. *in Exam. Jur. Feud. cap. 10. quest. 4.* vid. omnino GEORG. BEYER. *ad Pandect. in pr.* [Sed quæritur: *utrum locator ædes proprias invito conductore altius ædificare, fenestrasque mutare & obscurare queat?* Tanquam Domino ædium hoc ipsi quidem non est prohibitum, potest tamen hoc in casu conductor

imponenda omnes consentire debent, quorum consensus in alienatione rerum Ecclesiasticarum est necessarius.

Usufructuarius servitutem imponere nequit.

nec propriarius si ususfructus alteri debitus labefieret.

an consentiente usufructuario?

An locator ædes proprias invito Conductore fenestras mutare &

obscurare
possit?

ante finita locationis conductionis tempora ædes relinque-
re, & mercedem reliqui temporis, quo ædibus conductis
usus non est, detrahare, *l. 25. §. 2. ff. locat. conduct.* id quod
etiam dicendum, si locator ostia atque fenestras nimium
corruptas restituere recuset, *d. l. 25. §. 2. ff. locat. conduct.*
LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. pract. tit. locat. conduct. §. 53.* Hæc
tamen fenestrarum obscuratio ita debet esse comparata,
ut magnum conductori inferat incommodum, modicum
enim incommodum considerationem non meretur, hinc
etiam ad integram mercedem conductor tenetur. *l. habita-
tores 27. ff. locat. conduct.* Ceterum nihil interest, utrum Do-
minus ejusmodi fenestrarum mutationem faciat ex neces-
sitate, vel ultro & citra necessitatem, utroque enim casu
conductorem compellere nequit, ut in ædibus condu-
ctis diutius commoretur, si vero conductor ædes inhabi-
tare velit, ingens tamen incommodum ex ædificatione sen-
ferit, tunc poterit pro rata temporis de mercede conven-
ta aliquid deducere, vel etiam locatorem pro renata ad
interesse convenire, *l. qui insulam 30. ff. locat. conduct.* PECCH.
de Servitut. tom. 2. cap. 8. quest. 21. SCHWESER. *Theatr. Servi-
tut. tit. 6. §. 12.* Porro qui servitutem habet in ædibus, non
potest eas alteri concedere, nisi hoc ei fuerit permissum, *l.
33. §. 1. ff. de Servitut. præd. rustic.* MANZ. *de Servitut. prædior.
tit. 1. num. 186.* nec maritus ædibus dotalibus, *l. 5. ff. de
fund. dotal.* quia Dominium tantum habet revocabile, &
quoad alienandi potestatem restrictum. Hic tamen di-
stinguendum, utrum ædes æstimato in dotem fuerint datæ, an
inæstimato. Priori in casu, si æstimatio venditionis gratia fue-
rit facta, servitutem ædibus imponere valet maritus, quia
sic plenum consecutus est dominium, *l. 5. Cod. de jur. dot. l.
10. Cod. eod.* Si vero æstimatio tantum taxationis gratia fuerit
adjecta, quo nimirum, si forte deteriores fiant ædes, vel
plane

Servitutem
in ædibus
habens non
potest eam
alteri con-
cedere.
Maritus an
ædibus do-
talibus ser-
vitutem
imponere
possit?
Distingue.

plane pereant, appareat, quid, quale, quantumve eo nomine præstandum, vel etiam si ædes inæstimato in dotem sint datæ, tunc servitutem proprie sic dictam perpetuoque duraturam ædibus imponere nequit, sed tam diu saltem, quam diu durat matrimonium, quo finito, ipsa quoque servitus expirat. *l. 21. Cod. de Jur. dot. l. 5. ff. de fund. dotal.* MÜLLER. *ad STRUY, Exercit. 13. th. 30. l. k.* SCHWESER. *Theatr. Servitut. tit. 2. §. 6.* Quod si post mortem uxoris ejusmodi ædes inæstimato datæ vel taxationis gratia æstimatæ jure statutorio, lucro mariti cedant, tunc servitus imposita perpetuo durat, per *l. 17. ff. de fund. dotal. l. 42. ff. de usucap. l. 9. §. fin. ff. de pignorat. act.* SURD. *decis. 6.* PECCH. *de Servitut. part. 1. cap. 4. quest. 11. per tot.* Sic nec tutor nec curator ædibus pupilli vel minoris servitutem imponere potest, nisi accedente Decreto ceterisque solennitatibus in alienatione rerum pupilli vel minoris necessariis, *l. 3. §. 5. ff. de reb. eor. qui sub tutel.* HARPPRECT. *ad §. 3. Instit. de Servitut. prædior. num. 40.* LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. præct. tit. eod. §. 6.* quia servitutem imponendo alienare censetur, *l. fin. Cod. de reb. alien. non alienand.* Sic etiam socio ædibus communibus servitutem imponere est interdictum, cum solitario dominio non gaudeat, nemoque in re communi inscio vel invito socio jure aliquid facere queat, *l. 26. ff. de Servitut. præd. urban.* imo constitutio servitutis ne quidem pro parte sua pro indiviso ad ipsum spectante, subsistit, cum servitus divisionem non recipiat, *l. 2. & 34. ff. si servit. vindic. l. 4. §. si fundus. ff. eod. l. 6. §. 1. ff. commun. prædior.* VINN. *ad §. 4. Instit. de Servitut. num. 2.* HARPPRECHT. *d. §. 3. num. 6. & 9.* Si tamen reliqui focii impositionem servitutis a consocio factam sciant, nec contradicant, servitus jure subsistit. *l. 28. ff. commun. divid.* quia præsens actui & ei non contradicens, quem tamen sua contradictione impedire poterat, consen-

An Tutor
vel Curator
ædibus pu-
pilli vel mi-
noris?

An socius
ædibus
communi-
bus?

An heredi
ædibus le-
gatis?

fisse & actum approbasse videtur, *l. 63. ff. de judic. l. 2. ff. ad municip.* quemadmodum etiam æquitatis ratione ejusmodi constitutio subsistit, si ex post facto sociorum accedat rati-
habitio, *l. fin. ff. commun. prædior.* FRANTZK. *Comment. ad ff. tit. de Servitut. num. 15. seqq.* LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. præct. tit. de Servitut. §. 6.* add. MANZ. *de Servitut. prædior. tit. 1. num. 190. seqq.* HEREDI quoque non est concessum ædi-
bus legatis servitutem imponere, *l. 11. §. ult. ff. quemadmo- dum servitut. l. 105. ff. de condit. & demonstrat.* MAJER. *ad §. 3. Instit. de Servitut.* quod si vero ædes sub conditione fue-
rint legatæ, ea pendente, heres servitutem imponere va-
let, *d. l. 11. §. ult. quemadmod. Servit. l. 15. & 105. ff. de con- dit. & demonstrat.* quia interim rei legatæ Dominus cense-
tur, sed si legati conditio existat, servitus expirat; si deficiat, perpetuo durat, *d. l. 11. §. ult. ibique BRUNNEMAN. n. 5. HARF- PRECHT. ad §. 3. Instit. de Servit. num. 40.]*

§. 12.

Vasallus
servitutem
prædium
perpetuo
afficientem
imponere
nequit.

Vasallus servitutem prædium perpetuo afficientem impo-
nere nequit, si Domini & agnatorum consensus non acces-
serit, *2. feud. 8. §. e contrario.* STRYK. *Exam. Jur. Feud. cap. 10. quest. 3.* LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. præct. tit. de Servitut. §. 6.* quia servitutis impositio non nisi pleni dominii effectus est. *l. 15. in fin. ff. de Servitut.* concessum tamen ipsi est con-
stituere tamdiu valentem, quam diu dominium utile subsi-
stit. *d. text. 2. feud. 8. l. 31. ff. de pignorib. & hypothec.* hujus-
modi enim constitutio nihil præjudicii generat Domino &
proximis agnatis, sed nocet tantummodo ipsimet Vasallo,
qui passus fuit illam imponi, quam diu vivit, extincta vero
persona Vasalli, servitus quoque extinguitur, & revertitur
ad Dominum feudi, resoluta enim jure dantis, resolvitur
jus accipientis, *l. 31. ff. de pignorib. & hypothec.* Hinc inde

B. SA-

B. SAMUEL. STRYK. *in Exam. Feud. cit. cap. quest. 6.* infert, servitutum tali modo, id est, *ad dies vite* constitutam, esse *jus quoddam servitutis simile*, & *in us. modern. ad Pandect. tit. de Servitut. §. 10.* scribit: Servitutem veram nec hodie esse, non ob rationem istam Juris Civilis, quod servitus ad tempus constitui nequeat, *l. 4. ff. de Servitut. l. 28. ff. de Servit. prad. urban.* hoc enim *in foro nostro* non attendi putat, cum parum intersit, an servitus jure sit constituta, an tuitione Prætoris interim servitute uti possim, *l. 1. pr. ff. quib. mod. ususfr. amitt.* & similiter an servitus constituta elapso tempore expiret, an ope exceptionis ulterius servitute utens repellatur; verum *ob defectum Juris in persona constituentis*, cum in hujus arbitrio non sit, prædium obligare, arg. *2. feud. 55. junct. l. fin. Cod. de reb. alien. non alienand.* Servitus autem prædio inhærere debeat. [Faciunt huc verba HUBERI *Dispp. fundam. Jur. disp. 45. th. 15.* item, inquiens, notant interpretes, si Emphyteuta vel Vasallus servitutem imposuerint, eorumque Jura extincta sint *c. l. vers. quid ergo de Investit. de re alien.* Sed accurate loquendo, non videntur servitutes esse, quæ a non Dominis impositæ sunt, quippe horum potestatem excedit, jus in re constituere, quod producat actionem in rem, quod etiam *in d. cap.* satis indicatur. Dominio, ut hoc fiat, opus est, & dominio quidem pleno. add. WERNHER. *in Select. Observat. Forens. vol. 1. obs 223. per tot.* ubi hanc doctrinam prolixè deducit. Proinde si Vasallus de facto hoc agat, ut servitutem alteri in prædio suo concedat, hoc nihil erit aliud, quam *personalis obligatio*, qua se utilis Dominus ad aliquid faciendum vel non faciendum adstringit, quæ ipsum ejusque descendentes ac heredes ligat quidem, ulterius autem virtutem suam non exerit, nec ad ipsum fundum onere aliquo gravandum pertingit, consequenter feudo, vivente licet Vasallo alienato,

Servitus a Vasallo imposita proprie servitus non est, sed obligatio tantummodo personalis,

Respon-
sum.

nato, nec novo possessori obest. NICOL. MOZZ. *tr. de feud. pag. 215.* STRYK. *us. mod. ad Pandect. tit. de Servitut. §. fin.* WERNHER. *cit. obs. 223. num. 28. & vol. 7. supplement. add. observat. 123. pag. 220.* Et ita pronunciavit *Inclyta FACULTAS WITTEMBERGENSIS Mens. Septembr. An. 1705. ad Consultationem Immanuel Lauterbach zu Lübben. verb.* Hat Sejus seinen Gränz-Nachbar Cajum wegen Dultung eines Fahr- Wegs und Haltung eines kostbarn Zauns belanget/ und als er in possessorio summarissimo ein toidriges Urthel erhalten/ diese Servitutes vermittels eines besondern/ jedoch ohne des Domini directi und Derer mitbelehtnten Consens aufgerichteten Vergleichs und gerichtlichen Re- cessus, auf sein Gut genommen/ auch dieses bald darauf mit allen Rechten und Gerechtigkeiten an Sempronium verkauft und übergeben/ welcher aber die von Cajo an- gemachte Continuation der vormaligen Dienstbarkeiten nicht einräumen wollen/ Dahero Cajus wider denselben aus ermeldten Recess eine Klag angestellt/ Sempronius hingegen/ daß ihn sothaner Vergleich nichts angienge/ excipirt/ und ihr wollet/ ob er damit fortkommen könne? Des Rechtens belehret seyn. Ob nun wol angeführt werden möchte/ daß Sempronius angeregtes Gut von Cajo erhandelt/ und solchergestalten/ wie dieser es zur Zeit des Handels inne gehabt/ keineswegs aber auf eine andere Maas besitzen könne; worzu kommt/ daß in der Nieder-Lausitz/ allwo dem Ansehen nach das Gut ge- legen/ die Veräußerung ohne des Lehen-Herrn und der Mitbelehtnten Befragung zugelassen/ also die Darau- bringung der Servituten noch weniger dem Besitzer zu verwehren seyn würde; dannoch aber und dieweil/ wann in einem Stuck die ordentliche Natur und Eigenschaft in den Lehen-Gütern geändert/ solches nicht sofort auf die
die

Die übrige nicht ausgedruckte Fälle sich erstreckt / vielmehr solche für ganz unverrückt und beständig zu achten ; Hiernächst keinem Lehen: Mann verstattet wird / ohne des Lehen: Herrn und derer Mitbelehnten angeschaffte Bewilligung / auf das Lehen: Gut einige Beschwerde zu bringen / an sich selbst auch fundbarn Rechtens / daß aus einem Pacto ein Extraneus und Tertius, der unter denen pacificirenden nicht mit gewesen / und dem bey seiner nochmaligen Handlung davon nichts gemeldet worden / im geringsten nicht verbindlich gemacht werden könne / Diesemnach dergleichen Constitutio servitutis, so bald mit dem Vasallo und dessen Descendenten das Dominium utile ausgehet / ebenfalls erlöschet / und daran niemand als dessen Erben / und wer ihm es aus eigenen Belieben gleichfalls gefallen läßt / verbunden werden mag / sondern allein die actio personalis ex pacto ad Interesse dem einen pacificirenden Theile gegen den andern lediglich übrig bleibt / Dem Singulari possessori aber ein mehrers / als der Lehen: Brief besagt / zu übernehmen nicht zugemuthet werden kan ; So erscheint daraus so viel / daß Sempronius den obgedachten zwischen Sejum und Cajum getroffenen Vergleich nachzukommen nicht schuldig / und daher in der darwider vorgeschützten Exception genugsam gegründet. *N. N. W.* In eandem sententiam pronunciavit quoque *Inclytus* ORDO WITTEMBERGENSIS *Mens. Januar. 1705.* verb. Hat der Müller zu *N.* auf des Ritter: Guts Grund und Boden mit einer am 24ten Julii 1682. schriftlich erhaltenen Einwilligung *N. N.* eine Schneide: Mühle erbaut / deren Gebrauch aber ihm der jetzige Käufer des Ritter: Guts zu verstaten nicht gemeint ist / nach mehrern Inhalt des uns zugefertigten Berichts und der Beylagen. Ob nun wol angeführt werden möchte

te / daß N. im Martio besagten Jahrs eine Chur • Fürstl. Sächsishe Cammer • Concession zur Aufrichtung einer solchen Mühle bereits erlangt / der erste Besitzer des Guts sich dieserwegen ganz nicht geregt / und nachdem von selbigen der von N. ebenfalls das Ritter • Gut erhandelt / daß dieser letztere dasjenige / was der von N. einmal verwilliget / zu hinterziehen nicht befugt seye / es das Ansehen gewinner / bevorab da eine geraume Zeit der Gebrauch sothaner Mühl ungehindert verblieben ; dannoch aber und dieweil dasselbige / was ein Lehen • Mann ohne besondere Bewilligung des Lehen • Herrn und der Mitbelehuten / jemanden auf dem Lehen • Gut verstatet / ferner / als auf sein und seiner Descendenten Leben sich nicht erstreckt / noch andere / so dessen Erben nicht worden / verbindlich machet / hingegen der von N. das Ritter • Gut mit Lehen • Herrlichen Consens , vermittels dessen Investitur an sich gebracht / diesemnach ihm von N. vormals beschehene Handlung mit N. der bey der letztern Veräußerung dßfalls keine Vigilanz bezeuget / zu keinem Nachtheil gereichen / noch weniger oberwehntes auf die eigenthümliche Lauenhainische Mahl • Mühl lediglich eingerichtetes Cammer • Rescript auf das Ritter Gut N. mit Bestand gezogen werden mag / und die zur Verjährung erforderte Frist eines auf Lehen • Gütern angemaßten Befugnisses noch zur Zeit bey weiten nicht abgelauffen. So ist der von N. mehrermeldte Mühl / ehe und bevor mit ihm dieser wegen der Müller sich gebührend abgefunden / wider seinen Willen auf dem Ritter • Gut N. zu leiden nicht schuldig. B. N. W.]

§. 13.

[Quæ de Vasallo hucusque dicta sunt, locum etiam obtinent in *Emphyteuta*, quod nempe in ædibus Emphyteuticariis *veram & proprie sic dictam servitutem* concedere non possit, cum pleno, integro, nec aliqua sui parte mutilato dominio ad imponendam prædio servitutem alioquin necessario, destituatur, unde jure Emphyteutæ resoluto, servitus imposita illico extinguitur, l. 31. ff. de pignorib. & hypothec. & ædibus alienatis, successorem singularem pariter non stringit. WERNHER. *Select. Observat. Forens.* vol. 1. observ. 223. num. 13. & vol. 7. *supplement. ad d. part. 1. observ. 223. n. 20. pag. 224.* HARPPRECHT. *ad §. 3. Instit. de Servit. præd.* MANZ. *tr. de Servitut. prædior. tit. 1. num. 172. & 176. seqq.* SCHWESER. *Theatr. Servitut. tit. 2. §. 2.* Idem dicendum de *Superficiario*, cum enim, ut supra diximus, integro dominio ad constituendam servitutem sit opus, liquet, hac facultate juss in re constituendi omnes illos destitui, qui utili solum fundi dominio gaudent, directo penes alium existente. MAJER. *ad §. 3. Instit. de Servitut. præd. pag. 403.* WERNHER. *Select. Observat. Forens.* vol. 1. observ. 223. num. 12. seq. Equidem nonnulli Dd. sigillatim Superficiario hanc facultatem vindicant, ut non minus imponere superficiei, quam acquirere servitutem possit, vid. ECKOLT. *ad tit. ff. de superfic. §. 2.* Sed nulla vel lege vel solida ratione adducti. Nam ad l. 1. pr. ff. quib. mod. ususfr. & l. 9. §. 1. ff. ususfr. quemadm. cav. nequicquam provocant; utraque enim hoc solum inculcat, parvi referre, utrum ipso jure consistat servitus, an tuitione Prætoris. Quod vero earum servitutum numero, quas Prætor tuetur, censenda sit etiam illa, quam utilis Dominus concedit, de hoc memoratæ leges silent. Atque ut in universum ad hoc argumentum respondeamus in quo contraria

An Emphyteuta servitutem imponere valeat?

An Superficiarius?

riæ sententiæ præsidium constitui posse videtur, quasi servitutes non quidem summo jure, sed tuitione Prætoris ab utili Domino constitui possint, notandum, Jus prætorium quatenus a Jure Civili stricte sic dicto deflectit, illudque corrigit, strictissime interpretandum, atque adeo, ultra casus quos memorat, extendendum haud esse. Jam illud quidem reperitur, tueri Prætorem servitutes ad tempus concessas, suggesta exceptione doli, item eas, quas utilis Dominus prædio suo acquirit, vid. FRANTZK. *ad ff. tit. de Servit. t. pr. dior.* de illis vero servitutibus, quas Dominus utilis alteri concedit, nihil jure Prætorio cautum esse legitur, adeoque in eo cum Jure Civili consentire illud existimandum est. Majus dubium subnascitur ex *l. ult. ff. de Servitut.* ubi Jctus ait: *Servitutes quoque Prætorio Jure (a superficiario sc.) constitui.* Enim vero observandum, vocem *constitui*, non ad *impositionem*, sed ad *acquisitionem* servitutis referendam, & hinc Ulpianum de hoc solo loqui, quod Superficiarius non quidem *ipso jure*, quod plenus Dominus non sit, sed *tuitione Prætoris*, acquirere servitutem possit, quia nempe hæc non onerat superficiem, sed potius in utilitatem ejus cedit. Quam interpretandi rationem ipse Jctus in verbis consequentibus manifesto confirmat, dicendo: *& ipsas servitutes ad exemplum earum, quæ ipso jure constitutæ sunt, utilibus actionibus peti.* Unde constat, de Superficiario servitutem vindicante in ea lege sermonem esse. WERNHER. *Select. Observat. Forens.* vol. 1. obs. 223. n. 14. seqq. Tandem etiam Domino directo sc. feudi, Emphyteuseos & superficiei in præjudicium utile Dominium habentis servitutem imponere non est concessum, arg. *l. 15. §. fin. ff. de usufr.* SCHNEIDEWIN. *ad §. 3. Instit. de Servitut. præd. num. 2.* MANZ. *de Servitut. præd. urb. & rusticor. tit. 1. num. 171.*]

§. 14.

II.) ACQUIRENS SERVITUTEM. Hic iterum non nisi Dominus adium esse potest, l. 1. §. 1. ff. commun. prädior. §. 3. Instit. de Servit. prädior. Id tamen non præcise requiritur, ut sit plenus & irrevocabilis [sed sufficit dummodo revocabile, l. 11. §. 1. ff. quemadmod. Servit. amitt. aut minus plenum, directum sc. vel utile. l. 15. §. fin. ff. de usufr. habeat Dominium] LAUTERBACH. in Colleg. theoret. pract. tit. de Servitut. §. 8. MAJER. ad §. 3. Instit. de Servitut. præd. pag. 404. seq.] quia hac ratione melior redditur conditio alterius, quod regulariter facere licet, ut est text. in cap. 1. §. quid ergo de invest. de re alien. fact. & l. æquissimum §. 1. ff. de usufr. & l. fin. ff. de usu & habitat. l. 39. ff. de negot. gest. JOH. CÖPPEN. Observ. 79. num. 13. Non enim ita prædio præjudicatur acquirendo, uti constituendo, cum etiam per alium acquirere quis poterit jure nostro hodierno; axioma enim Juris Romani: alii per alium nullam acquiri posse obligationem, Germani non receperunt. vid. JOH. SCHILTER. Exercit. 18. §. 30. seqq. Sic igitur Servitutem acquirere possunt, [heres ædibus sub conditione legatis, vid. l. 11. §. 1. ff. quemadmod. servitut. amitt. Maritus ædibus dotalibus, SCHWESER. theatr. Servitut. tit. 2. §. 10. MANZ. de Servitut. præd. tit. 1. num. 198. & 200.] nudus proprietarius, l. 15. §. fin. ff. de usufr. adeo ut ne quidem usufructuarii consensum expectare teneatur, d. l. 15. non enim præjudicatur usufructui. LAUTERBACH. cit. §. 8. item Vasallus, Emphyteuta & Superficiarius, 2. feud. 8. §. e contrario junct. 2. feud. 28. §. si Vasallus. l. 1. §. 9. ff. de Superficieb. B. SAMUEL STRYK. Exam. jur. feud. cap. 10. quest. 2. [LAUTERBACH. Colleg. theoret. pract. tit. de Servitut. §. 8. WERNHER. select. Observat. forens. vol. 1. Observ. 223. num. 19. seq. SCHWESER. d. tit. 2. §.

Acquirens Servitutem ut sit plenus & irrevocabilis Dominus non requiritur.

Sed sufficit si Dominum revocabile vel minus plenum habeat.

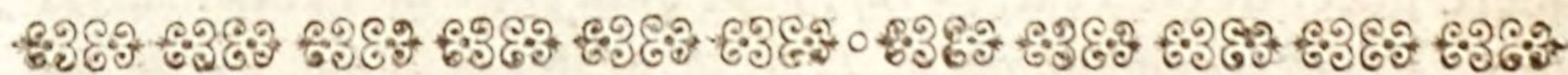
Hinc Servitutem acquirere potest 1.) heres ædibus sub conditione legatis.

2.) nudus proprietarius. Vasallus, Emphyteuta & Superficiarius.

Socius.

non vero
usufructua-
rius.

10. licet enim ab his impositæ servitutes resolutio jure dan-
tis extinguantur, 2. feud. 8. §. e contrario l. 31. ff. de pignorib.
acquiritæ tamen rem sequuntur etiam resolutio jure dantis,
da. text. cum prædii & feudi conditionem etiam inscio Do-
mino meliorem reddere valeant. arg. l. 39. ff. de negot. gest.
2. feud. 28. §. si Vasallus.] Hinc etiam Socius communes æ-
des vendens imponere iis poterit *servitutum altius non tollen-*
di, ne non tantum suis sed & Socii, qui forte alias vicinas
ædes habet, luminibus officiatur. *Usufructuarius* vero Ser-
vitutem acquirere non potest. cit. l. 15. §. 7. ff. de usufr. l. 2.
§. 2. ff. si Servit. vind. quia non est Dominus ædium.



CAPUT IV.

De Forma constituti Juris
Fenestrarum.

§. I.

Libertas
naturalis
cuilibet
permittit
fenestras
facere, et si
mille per
annos ibi
nullæ fue-
rint.

JAm consideremus penitus naturam hujus juris, & elicia-
mus exinde superius dictorum ampliationes & restri-
ctiones. Hoc jus cum sit qualitas moralis homini ex
libertate naturali & concessione superioris, qui illam confir-
mavit, competens ad juste aliquid habendum & agendum,
sequitur, recte Doctores thesin nostram *supra cap. 2. §. 10. seqq.*
ampliare ut dicant *fenestras* quemvis facere posse, et si per
mille annos ibi nullæ fuerint. Osw. HUBIG. ad HUGON.
DONELL. l. 11. c. 5. Lit. d. & sic potest quis fenestram facere
etiam si longissimo temporis intervallo parietem cæcum eine
blinde

Blinde Mauer oder Wand (qui aperturas nullas habet) habuisset, modo prohibitio non praecesserit. PAUL. de CASTRO in l. 6. C. de Servit. vid. supra §. 8. cap. preced. 2. Libertas enim naturalis nunquam praescribitur, quæ tamen ampliatio ad Jus Romanum tantum non item ad Jus patrum fenestrarum factionem prohibens applicari pollet.

§. 2.

Porro cum jure suo utens nemini faciat injuriam, quod ^{Ædificans} & PAULUS in l. 151. de R. J. ex Jure naturæ repetit, sequitur ^{jure suo uti} hoc jure uti me posse, etsi alii inde incommodum vel dam- ^{potest etsi} num sentiant. Quamvis enim quisvis charitatem proximo ^{alter dam-} debeat, non tamen ad ejus incommodum evitandum pro- ^{at.} priam utilitatem posthabere tenetur. Proximum enim sicut nos ipsos, non supra nos diligere debemus. Ergo ædificare potero in meo & fenestras quot, & ubi velim facere, etsi vicino commodum aliquod intercipiam l. 26. ff. de damn. infect. vel damnum dein. l. 24. §. ult. ff. eod. Ergo jure meo ædificans lumen vicini etiam penitus obscurare potero l. 9. ff. de S. P. V. ANDR. GAIL Observ. 69. num. 10. l. 2. Vid. B. hinc potest vicini fene-
STRAS peni-
tus obscu-
rare,
SAM. STRYK. Dissert. de damno rebus alienis licite illato cap. 2. n. 12. & seqq. [BERGER. Oeconom. Jur. lib. 2. tit. 3. §. 14. not. 2. pag. 312. VINCENT. HONDED. vol. 1. consil. 81. num. 38. COE-
POLLA tr. de Servitut. præd. urb. cap. 39. num. 2.] & textus in contrarium allegati a dissentiente JOH. SCHILTERO Exercit. 8. th. 9. seqq. id ipsum comprobant. Nam Marcellus in l. 10. ff. eod. sequentem in modum respondit: qui binas aedes habebat, si alteras legavit, non dubium est, quin heres possit alteras altius tollendo obscurare lumina legatarum ædium. vid. supra §. 6. cap. 3. Sed ita officere luminibus & obscurare legatas aedes conceditur, ut non penitus lumen recludatur, sed tantum relinquitur, quantum sufficit habitantibus in usus diurni modera-

tione. Hinc firmiter concludimus; si demum heres non potest plane obscurare legatas ædes, vel in quibus ususfructus legatus est, ne nempe legatum inutile reddatur, sequitur inde, alios Dominos, quos non hæc ratio exceptionis tangit, id posse. [Licet enim domus illa hereditaria propria facta sit, & sic in suo facere possit, quod velit, tamen heres simul etiam tenetur ad factum defuncti præstandum, voluntatemque illius, cujus personam repræsentat, implendam; jam vero neutiquam præsumitur testator voluisse, ut legatarius domum ex legato possideret sine fructu & usu, arg. l. 2. ff. de R. J. STRYK. *dissertat. de damn. reb. alien. licit. illat. cap. 2. num. 50. seq.* BERGER. *Oeconom. Jur. lib. 1. tit. 3. §. 14. not. 2. pag. 312.*] At quamvis regula generalis videatur,

Quod tamen certas
admittit limitationes.

non paucas tamen patitur limitationes; & 1.) Si solis radii vicino per novum ædificium tollantur, ut habitantibus in vicinis ædibus morbi causa contrahatur. 2.) Si ex omni latere domus, inviolatus ad mare prospectus non superesset, l. ex quo l. 2. Cod. de ædific. privat. ibi: & nos itaque precipimus, ut qui proprias domos renovare cupiunt, non solum veterem formam non excedant, (sicuti nec hi, qui novas ædificant) aut lumen, vel prospectum vicinis auferant adversus ea, quæ pridem constituta sunt, verum & addimus, quale jus is, qui ædificat, habere debeat, cum facultatem habeat ex pacto, vel stipulatione mutanda, si velit, veteris formæ, tunc enim sancimus, ut si pactum vel stipulatio ædificanti suffragetur, liceat ipsi secundum vim pacti & stipulationis ædificare, etiamsi officere vicinis, quibus pactum adversatur, ita ædificando videatur. 3.) Si extollatur ædificium ad emulationem, de qua infra §. 4. seqq. plura vid. apud VINCENT. BRILLAM. in suo *Nomothecio Parthenopæo tit. 20. de Servitut. num. 33. seqq.* [4.) favore interesse publici privatus uti suo jure non potest, quod habet, ad domum suam altius tollendam in damnum ædificii publici, arg. l. 14. Cod. de

de Oper. publ. COVARRUV. *lib. 3. var. resolut. cap. 4. num. 8. verb. nametsi licitum est.* MYNS. *resp. 81. decad. 9.* Inde prohibitio præsto foret, si quis Scholarum, quæ sunt Seminarium Reipublicæ, lumina, ædes suas altius tollendo, vel alio modo ædificando, impedire & in totum obscurare velit. PADILLA *ad L. altius Cod. de Servitut. num. 27.* BRUNNEMANN. *ad L. 9. ff. de Servitut. præd. urban. STRUV. de ædific. privat. §. 42.* HONDED. *vol. 1. Consil. 81. num. 36.* 5.) Donatarium etiam lumina Donatoris in totum obscurare non posse, non nulli volunt. arg. *l. 10. ff. de Servit. præd. urb.* PADILLA *ad antea cit. Leg. Cod. de Servitut. num. 27.* quod tamen admitti vix potest, si donatarius in suam ædificet utilitatem, & ita suo jure utatur, ita enim non facit injuriam proprie sic dictam ob deficientem nocendi animum, *l. 5. Cod. de injuriis.* cum hæc sola sit, quæ donatarium re donata privare posset, *l. fin. Cod. de revocand. donat.* BRUNNEM. *ad l. 9. ff. de Servit. præd. urb. num. 5. in fin.* STRYK. *d. dissert. cap. 2. num. 56. seq.* licet magis laudandus sit, si tale ædificium omittat. arg. *l. 25. §. 1. ff. de heredit. petit.* Multo minus vero donator arcendus a licentia ædes tollendi in præjudicium ædium alteri a se donatarum, nam præsumptio voluntatis, quæ *l. 10. ff. de Servit. præd. urb.* pro ædibus legatis militat, eliditur hic per aper- tam donatoris voluntatem. STRYK. *cit. cap. 2. num. 58. 6.)* *Musea Doctorum* legentium, consulentium & advocantium, prop- ter utilitatem publicam, in qua officium illorum se fundat, contra ædificando obscurare non licere, tradit PECCH. *tr. de Servitut. vol. 2. cap. 5. quæst. 9.* quod admitti posse videtur eo in casu, quo *studium alia in parte ædium fieri nequit*, & Do- ctor vere impediretur ex ædificio, in suo exercitio, & alias sibi providere non valeret, in quam Sententiam inclinat quoque HONDED. *d. Consil. 81. num. 48.* alias potius in hæ- rendum foret regulæ: *quod quilibet possit in ædibus suis ædifi-*

care etiamsi luminibus domus vicini officiat, l. altius Cod. de Servitut. l. 9. ff. de Servit. præd. urb. cui tam diu standum, donec de exceptione evidenter constet. HONDED. cit. consil. 81. n. 18. seqq. ubi hunc casum latius deducit. Licet autem Dominus ædium vicini lumina atque fenestras regulariter penitus obscurare, & ædes illius inutiles reddere possit, modo ædificantis pateat utilitas, l. 9. ff. d. Servit. præd. urb. HONDED. BERGER. & DD. supra cit. existimat tamen B. SAMUEL STRYK. in Dissert. de damn. reb. alien. licit. illat. num. 47. seqq. consulendum ex æquitate vicino damnum egregium passuro, ut quidem ipsi non detur jus prohibendi, sed ut saltem officium judicis imploret, quo ille arbitretur, eoque adigat Dominum, ne tollendo nimium obscuret ædes vicini, nec penitus lumen recludat, sed de sua remittat commoditate, jurisque sui rigore, non quidem gratis, sed æstimatione præstita.]

§. 3.

Fenestras
facere est
juris per-
missivi.

Ex dictis ampliamus porro thesin nostram dicendo *fenestras* facere quemvis posse in suo, etsi per eas vicini secreta rimari posset, aut alia incommoda vicino inde nascantur. Vid. *supra cap. 2. §. 9.*

§. 4.

Nisi fiat in
æmulationem & in-
juriam vicini.

Contra restringunt multi Doctores hanc thesin nostram eo casu, si ad æmulationem fiat id quod ædificatur, id est, ut ipsi explicant, si ædificans parum vel nihil commodi, vicinus vero magnum damnum sentiat. ANTONIUS GOBIUS *Consult. 132. n. 36. & 37.* C. H. SCHWESERI *Theatr. Servitut. tit. 6. §. 5.* ANDR. GAIL. *l. 2. observ. 69.* ALEXANDER IMOLA *Cons. 174. aliique infiniti, add. Jus BAVARICUM tit. 26. art.*

art. 10. n. 14. ibique CASPAR. SCHMID. Item ULMENSE tit. 17. §. 2. Huc facit RESPONS. SCABIN. Lips. ap. JOH. BRUNNEMAN. ad l. 9. num. 4. ff. de S. P. V. daß ihr nicht Zug habt / euren Nachbarn an solchem Fenster: Bau zu verhindern / es wäre dann Sache / daß er ic. die Fenster aus keiner Noth / sondern allein euch zum Verdruß machete. Allegantur in eam rem potissimum l. 38. ff. de R. V. & Nov. 63. & arg. l. 38. ff. de R. J. L. 9. ff. de Servit. l. 3. ff. de operib. publ. HENR. HAHN. ad WESENB. tit. de Servit. urb. præd. n. 4. ubi præjudicia affert. FRANC. MARIA PECCH. de Servitut. t. 2. cap. 8. quest. 19. PETR. FRANCISC. DE TONDUTTI SANLEG. Quest. & Resolut. Civil. vol. 1. part. 2. cap. 88. n. 18. BARTHOLOM. COEPOLL. de Servit. Urb. præd. cap. 62. sub n. 2. versic. secundo fallit. RIMINALD. Junior, Consil. 443. num. 21. NICOL. ALEXAND. Consil. 174. versic. 2. lib. 2. FRANCISC. PURSAT. Cons. 57. n. 14. & 18. JOH. HIERONYM. ALBAN. Consil. 187. n. 9. JACOB. MENOCH. de Arbitrariis Judicium. quest. cas. 156. n. 3. & 4. ALEXAND. RAUDENS. Decis. Pisana 9. sub. num. 32. versic. limita. JOSEPH. MASCARD. de Probation. Conclus. 620. num. 16. MARC. ANTON. EUGENIUS Consil. 32. n. 38. & seq. LAURENTIUS URSELLUS Conclus. 62. n. 78. MARC. ANTON. THOMATUS Decis. 119. n. 3. JOH. FRANCISC. ANDRÉOL. Controvers. 295. n. 8. & 9. JOH. BAPTIST. CIARLIN. Controvers. 182. num. 5. ALEXAND. SPERELLUS Decis. 55. n. 22. ROTA apud PACICHEL. tr. de Distantiis Decis. 46. num. 9. Quod non tantum obtinet in privatis, sed etiam publicis structuris, e. gr. per l. opus 3. ff. de operib. public. opus novum (ut sunt fortalitia) Princeps in suo territorio in alterius civitatis seu regionis æmulationem vel injuriam exstruere haud potest. NIC. MYLER ab EHRENBACH de Statu Imp. p. 2. c. 77. §. 3. Potest tamen in suum commodum, regionisque suæ utilitatem ad avertendas hostium excursiones. Obstare videtur ALBEICRUS GENTILIS de Jure Belli l. 3. c. 21. ajens: quod

castra alienis velut foribus, licet in suo, admove, injustitiam sapiat. Ast tum demum injustitia nominanda, si territorio ex hacce structura parum nihilve commodi contingat, sed tantum occasio ad invadendum & deprædandum territorium alienum detur: plura vid. in B. SAM. STRYCKII *Dissertatione de damno rebus alienis licite illato, cap. 2. n. 67. seqq.* Imo notatu dignum est *argum. l. 2. §. 5. ff. de acqu. & aqu. plu. ar. cend.* quod tibi non prodest alteri vero nocet, hoc ut omitas compelli poteris. Altius tollere & ædificare etiam in suo, & libero solo a vicinis damnum sentientibus quisque prohiberi pollet, si ex tali opere faciendo ædificans nullam prorsus utilitatem consequeretur, etiam si aliquam modicam utilitatem ædificans perciperet, & magnum esse vicinorum damnum vid. CHRISTOPHORI TORMOLÆ *Consil. 25. n. 36. & 37.* Sed hic etiam quæstio movetur; an fundos suos cuivis privatorum muris cingere, fortalitium castellumve in suo exstruere liceat? Et respondetur, utique: jus enim ædificiorum est juris gentium, per *l. ex hoc jure 5. ff. de J. & J.* nisi hujusmodi structuræ in æmulationem alterius *c. l. 3. ff. de Operib. publ.* vel in limitibus Imperii fierent, *l. 2. in fin. Cod. de fund. limitroph.* vel seditionis materiam præbere possent, tunc optimo jure publica utilitas privatæ anteponenda est, per *l. 11. ff. de Evictionib.* [BRUNNEM. *ad Cod. tit. de ædific. privat. n. 10.*]

§. 5.

Æmulatio
in dubio
non præsumitur.

[In dubio tamen non præsumitur, ad æmulationem quid factum esse. GAIL. 2. *Obs. 69. num. 30.* ALEXAND. IMOLA *lib. 2. consil. 174. num. 5.* SIRUV. *de ædific. privat. §. 37.* STRYK. *Dissert. de æmulat. cap. 4. num. 2.* quia id videtur continere delictum, cum sc. aliquid fiat, ut alteri noceat; delictum autem

tem non præsumitur, quia facti est, *l. 2. ff. quand. ex fact. tut. arg. l. 53. pr. ff. pro Soc. l. 6. Cod. de dol. mal.* adde, quod nemo videtur dolo facere, qui suo jure utitur, *l. 55. l. 151. ff. de R. J.* nisi inter extruentem & vicinum capitalis exorta fuerit & flagret inimicitia, hujus enim natura cum sit, inimico nocere malle, quam prodesse, cessabit præsumtio utilitatis, & sic probanda est ab ædificante. Extra hunc similemve casum tertio, in cujus incommodum tendit structura, incumbit probatio, sc. quod sine sua utilitate adeoque ex mera libidine, procacitate, atque æmulatione vicinus ædificaverit. STRYK. *Dissert. de damn. reb. alien. licit. illat. cap. 2. n. 59. seq.* Et licet alias negativa non debeat probari, *l. 10. Cod. de non numerat. pecun.* fallit tamen hoc, si negativa sit fundamentum intentionis alicujus, tunc enim sive actor, sive reus illam probare necessum habet. MEV. *part. 5. decis. 279. num. 2.* BRUNNEMAN. *in process. Civil. cap. 18. num. 1.* Ex qui-

ex quibus
argumentis
æmulatio
colligi pos-
sit?

bus argumentis autem æmulatio colligi possit docent MAS-
SCARD. *de probat. concl. 621.* MENOCH. *de arbit. jud. quest. cas. 156.* MEV. *ad Jus Lubec. lib. 3. tit. 12. art. 7. num. 30. seqq.*

Huc referunt Dd. communiter 1.) quando structura nova non est necessaria, & nullam aut satis exiguam affert utilitatem, sed magis suspicionem, injuriam, insidiasque fovet, adeoque vicino magnum infert damnum. SIXTIN. *de regalib. lib. 2. cap. 3. num. 84.* MENOCH. *de arbitr. jud. quest. cas. 156. 2.)* Si fenestræ potuerint fieri æque utiliter & commode in alia parte ædium, citra injuriam & præjudicium vicini. COE-
POLLA. *tr. de Servitut. urb. præd. cap. 62. num. 2.* CEPHAL. *lib. 1. consil. 130. n. 11.* 3.) Si quis ædificet prope Monasterium vel aliud ædificium publicum, cum favore religionis & Interesse publici, privatus non posset uti suo jure, quod habet, ad tollendum altius domum suam, & aperiendas fenestras, luminaque prospectui oportuna. COVARRUV. *lib. 3. var. re-*

solut. cap. 4. num. 8. verb. nam etsi licitum. MYNS. *decad. 9. resp. 81.* 4.) Si ostendatur, ædificantem aliquid lascivum vel simile quid moliri, v. gr. ut per fenestras videre & contemplari possit Moniales mundo mortuas & Deo desponsatas, vel etiam vicini uxorem egregiam cum ejus filiabus mundo natis & desponsatis. NICOL. BOËR. *decis. 320. num. 9.* COTHMAN. *resp. Jur. vol. 2. resp. 93. num. 92. seq. 5.*) Quando quis ad perscrutanda vicini secreta ædificasset, fenestrasque aperuisset in tali loco, qui ad hanc malitiam & damnatam curiositatem aptus, quique nulli aliî uîui inservire posset. 6.) Quando quis hortum habet, & vicinus longo jam tempore requisivit, seu requiri fecit, ut eidem venderet aut cederet hortum, Dominus horti vero hoc facere recusavit, & ex post facto ædificet alter fenestram, præsumitur contra Dominum horti malevolentiam & odium concepisse, & ea propter non suæ utilitatis, sed æmulationis gratia fenestram ædificasse, maxime si minas addiderit, se alterum ad vendendum hortum quocunque modo compellere velle. BOËR. *decis. 320. num. 8.* STEPHAN. BERTRAND. *vol. 3. part. 1. consil. 333.* vid. STRYK. *in Dissert. de Jur. æmulat. cap. 4. num. 6. 7. seqq. item num. 16.* Si in iuxta ratione quis ædificet, ut & profit sibi & vicino noceat, ædificium esse sustinendum ex causa, quæ prodest, tradit. GRATIAN. *lib. 1. disceptat. forens. 89.* sufficere quoque, ne malitiose fecisse quis videatur, si alius, cui ipse gratum facere & beneficium exhibere volebat, inde commodum capiat, statuit FERDIN. VASQU. *Controv. Illustr. l. 3. cap. 58. num. 30.* vid. STRUV. *de ædific. privat. §. 37.* Non nunquam etiam periti in arte dijudicabunt, an in utilitatem ædificantis, an vero solum ad nocendum cedat structura. add. CARPZOV. *part. 1. Const. 26. def. 4.* STRYK. *Dissert. de jur. æmulat. cap. 4. n. 23. seqq.*]

§. 6.

Hanc sententiam Dn. CHIRST. THOMASIVS peculiari Dissertatione sub titulo, *de Non Ente actionis contra ædificantem ex æmulatione*, destructam ivit, & primo quidem respondendo textibus, scilicet in L. 38. rationem prohibitionis esse, quod reus ibi in ædes alienas nullum jus habeat; hic vero jure suo ædificantem supponi: neque etiam actionem ibi dari contra malitiose corradentem picturas, sed saltem corrasionem, si nondum facta sit, non concedi; in Nov. vero 63. reum non ideo 10. librarum auri poena mul-
tari, quia ad æmulationem ædificavit, sed quia deridens legem (quæ maris aspectum auferre prohibebat,) tanquam non valentem propria inhibuit dispositione, ideoque nullum jus habuisse ædificandi ob legem obstantem, quod tamen in casu nostro supponitur. Deinde etiam demonstrando suam antithesin, hunc in sensum, actionem hanc contra ædificantem ex æmulatione neque ad actiones personales (cum nihil promissum nec delictum commissum sit, qui duo soli fontes sunt actionum personalium,) nec ad reales (cum in proprio ædificetur, & vicinus nullum jus servitutis vel simile habeat) referri posse, neque etiam nunciationem novi operis admittere, cum ea nulli competat, nisi minimum jus in re habenti in ædificio novo quod exstruitur, DOCTORES communiter ad tit. Pandectarum de Nov. oper. nunc. arg. l. 1. §. fin. & l. 2. ff. eod. Etsi vel maxime lex aliqua nova communem opinionem confirmaret, dando hanc actionem, eam tamen semper elidi posse per exceptionem fundatam in Jure Communi in l. 8. & 9. C. de Servit. & l. 26. ff. de damno infecto, & per difficultatem, quæ actori injici potest in æmulatione probanda, cum utilitas potius ædificantis præsumatur, modos enim probandi

Sententiam
supra addu-
ctam com-
munem re-
futat Tho-
masius.

æmulationem, quos Doctores suppeditant, esse impertinentes; Nam quando dicunt, probari æmulationem, si structura nova non est necessaria, aut si nullam vel satis exiguam afferat utilitatem, vicino vero magnum damnum det, committere eos sic petitionem principii: probationem enim hanc nil aliud continere, quam descriptionem æmulationis, per hætenus dicta principiis juris repugnat, quæ deinde utilitas hominum pro diversitate status & ingeniorum variare, imo etiam jucunditatem utilitatis nomine venire, unde ruere etiam secundum modum, quo dicunt probari æmulationem si *fenestra* æque utiliter ac commodè in alia parte ædium citra præjudicium vicini fieri potuissent: *Tertiam* probationem, si quis nempe ædificet prope ædificium publicum propter favorem interesse publici, hunc quidem favorem tanquam nulla æquitate vel lege subnixum esse cerebrinum: *Quartam* si quis fenestras faciat, ut videat vicini uxorem & filias, & *quintam*, ut perscrutetur vicini secreta, magis esse exempla falsa æmulationis, quia vicinus nullum verum damnum inde sentit, imo conspectum uxorem aliis denegare velle magis invidum est. §. 30. 31. d. diff. *Sextam*, si scilicet quis hortum habeat, & vicinus longo jam tempore requisierit, ut eidem venderet hortum, Dominus vero horti hoc facere recusaret: Tum si post hanc recusationem ædificet alter *fenestram*, præsumi eum, contra verum Dominum odium concepisse, & ea propter æmulationis tantum gratia ædificasse, præsertim si minas addiderit, se alterum ad vendendum hortum quocunque modo compellere velle; hanc inquam probationem illud potius credibile facere, quod *fenestra* commoditatis gratia ædificata sit; minas vero ridiculas esse. Denique tandem æmulationem non probari posse per instrumenta: quis enim tam stupidus erit, ut scribendo

do profiteretur, se æmulationis gratia ædificare; non per testes: etsi igitur id ab ædificante audiverint, quomodo probabunt nullam ædificantem ex structura sentire utilitatem, commoditatem, vel saltem jucunditatem? Non per ocularem inspectionem: Intentio enim ædificantis in ejus corde latet; non per Juramentum; semper enim ædificans & bona fide quidem jurare potest, se ædificare proprie utilitatis gratia.

§. 7.

Hucusque argumenta THOMASII, & sane non solum ALBERIC. DE ROSATE in *l. altius n. 1. C. de Servit.* hanc actionem in publicis saltem locum habere dicit, sed & ANGELUS in *l. cum eo. 9. ff. de S. P. V.* a communi opinione dissentit, quæ & alias litibus tantum multiplicandis serviret, quia difficillimum est, probare intentionem nocendi & damnum revera datum, quod utrumque omnino requireretur. JOH. NIC. HERT. *Dissert. de Servit. naturaliter constituta Sect. 2. §. 11.* Mihi perplacent heic verba FRANCISC. MARIE PECCHII *de Servit. tom. 2. c. 8. quest. 19. n. 5.* eisdem verbis adjungere, ubi ait: Hanc doctrinam tam laxatis habenis traditam communiter a Doctoribus, illam limitat PACICHELLUS in *tract. de Distantiis cap. 6. memb. 4. 17.* quando grave, & magnum damnum afferret vicino, quo in casu non videtur permit-tenda libertas hæc, per ea quæ probat. ex ANGLEB. *ad Consuetud. Aurelian. p. 70. de Serv. cap. 1.* & ex aliis, & ait ipse: Ratio id suadet, quia illicitum est, quod vicinus alterius vicini secreta videre velit ex fenestra noviter construenda. Et quia in hoc non potest dari determinata regula, nam in dubio quis non præsumitur hoc malo animo facere, seu ad æmulationem. Ideo non præsumitur, nisi probetur, ex MENOCH. *de Arbitrar. Jud. lib. 2. centur. 2. casu 156. num. 9.*

Aliorum
circa hanc
materiam
opiniones
recensentur.

PALMA CONSULT. 36. tamen præsumitur id fieri ad amulationem, vel malevolentiam, quando videri possunt secreta vicini, & faciens *fenestram*, nullam aut modicam percipiat utilitatem. ex BERTRAND. *Cons.* 333. & est in terminis: Imo ponit capitula juranda per adversarium ad probandam amulationem, & alias circumstantias, quis eis poterit uti ad fundandam ejus intentionem contra proprium adversarium, quæ Lectori in facti contingentia remitto legenda, & non displicebunt. Idem probat MARZAR. *Cons.* 74. *sub num.* 7. *vers.* *aut murus est proprius.* Quapropter detecto morbo, pharmacum est porrigendum, & ad prudens judicis arbitrium est recurrendum (ait PACICHELLUS *loco supra cit. sub. n.* 18.) qui attente ponderare tenetur particulares singulorum casuum circumstantias & adificiorum qualitem, & respective personarum. Veluti si fuerint amici vel inimici, & præcipue attente debet considerare mores facientis *fenestram*, si verisimiliter eam fecisset, etiam si essent amici, nec non attenta regionis consuetudine. *Plura de hac materia. Vid. ap. supra citat. PECCHIUM.*

§. 8.

Differentia
inter urbanas & rusticas
Servitutes.

Si hoc *Jus fenestrarum* per Servitutes constitutum habeam, naturam communem servitutum sortitur. Sic cum servitutes dicantur a prædiis urbanis vel rusticis *arg. rubr. tit. de S.V.P. & S.P.R.* & quidem dominantibus; *prædia* autem *urbana* ea appellentur, quæ usum habitationis & commerciorum prædent, *l. 198. ff. de V. S.* patet, Servitutes hæc de luminibus, quæ maxime in habitationibus necessaria sunt, deberi ut plurimum prædiis urbanis, adeoque esse servitutes urbanas. Interim cum *prædia rustica*, id est, quæ agricultura & rei pecuariæ inserviunt, *fenestris* etiam opus habent,

ant, patet iis quoque constitui posse has servitutes, exemplum est *in l. 2. ff. de S. P. V.* ubi *servitus altius tollendi* inter rusticas refertur, quæ CAIO *in l. 2. ff. de S. P. V.* urbana est. Ut itaque Jure-Consulti Romani hic ut & circa cæteras servitutes in determinatione, an urbanæ, an vero rusticæ sint, ad id respexerint quod communiter fit. Nec necessarium est ita accurate secernere Servitutes urbanas & rusticas, cum quoad effectum juris nulla inter eas intercedit differentia. Tres enim illas discrepantias, quas FERDINAND. WAIZENEGG. *de Servit. Diss. 3. c. 1. §. 17. p. 355.* recenset, rejectas, *vid. infra. §. 9.*

§. 9.

Ex hætenus deductis sequitur omnia superius de Servitutibus circa *fenestras* dicta procedere non tantum in ædificiis extra urbem, quæ nihil ominus urbana prædia audiunt *l. 1. pr. ff. Commun. præd.* Sed etiam in prædiis rusticis.

Supra deducta de Servitutibus circa fenestras locum habent in prædiis urbanis & rusticis.

§. 10.

Porro cum communiter fateantur servitutes rusticas pignori dari posse, de urbanis vero id negent, *vid. FERDIN. WAIZENEGG. d. l.* quæstio etiam hæc circa servitutes *fenestrarum* oriri posset, an oppignorari possent? Sed cum miris modis varient in explicatione *l. 11. in fin. & 12. ff. de Pign. & Hypoth.* (ubi sedes materiæ) hæc notanda sunt: Aut quæstio est de Servitutibus jam constitutis aut adhuc constitutendis: Illæ cum prædio haud dubie, sine eo nequaquam pignori dari possunt, *arg. l. 86. ff. de V. S. l. 24. l. 33. §. 1. ff. de S. P. R.* circa has FRANC. DUARENI. *l. 2. Annivers. c. 13.* sententiam, quam paulo temperabimus, amplectimur & asserimus

Jus fenestrarum oppignorari potest.

tam urbanas, quam rusticas oppignorari, id est, pignoris gratia constitui posse, quia utraque precario concedi possunt, *l. 3. ff. de Precar.* Licet enim ratio dubitandi in utroque casu hæc sit, quod servitutes stricto jure ad tempus constitui nequiverint, *l. 4. ff. de Servit.* pignoris autem & precarii usus temporarius sit, ea tamen *Juris Romani* subtilitas a *Juris Consultis* sublevata est, propter utilitatem contrahentium, ut est in *d. l. 12. in fin.* ubi POMPONIUS exempla tantum quædam rusticarum servitutum affert, qui si de urbanis etiam interrogatus fuisset, idem respondisset, quia par utilitas (certe in iis quæ circa *fenestras* constituuntur) intervenire potest. *Lex enim 11.* quæ urbanas oppignorari posse negat, loquitur de Jure stricto & urbanarum servitutum exempli loco meminit, præsertim cum in multis earum v. gr. projiciendi, protegendi, oneris ferendi, tigni immittendi utilitas tanta intercedere non possit, quæ enim est utilitas, si magno sumtu id ædifico, quod mox destruendum esse scio? quanquam si utilitas ædificandi sit, id per regulam *d. l. 12.* fieri possit, exemplum est in *l. 3. ff. de Precar.* de tigno immittendo. [*add. BESOLD. delibat. jur. ex lib. 20. Pandect. quest. 1. SIRUY. S. J. Civ. Exerc. 26. thes. 18.*]

§. II.

Ex dictis hoc ad nostram rem deducimus, posse debitorem creditori vicinas ædes habenti, & si alii termini habitabiles non desunt, in securitatem crediti constituere servitutem ne luminibus aut prospectui officiat, vel etiam servitutem luminum vel prospectus ita ut quamdiu pecunia soluta non sit, eis servitutibus creditor utatur, & si intra diem certum pecunia soluta non sit, vendere eas vicino, si ei utiles esse possint, liceat, *d. l. 12.* quanquam enim servitutes sine prædio

Potest debitor Creditori in crediti securitatem Servitutem ne luminibus aut prospectui officiat, constituere

dio non transferri posse §. *præced.* dixerimus, id tamen in hac lege admittitur propter utilitatem contrahentium, & quia præcipuus pignoris fructus est, vendi posse.

§. 12.

Servitutes circa fenestras in genere *ex tempore*, *ad sem-* Servitus ad
tempus &
sub condi-
tione qui-
dem possunt
promitti;
pus, *sub conditione* & *ad certam conditionem* v. gr. *quam diu*
volam, promitti possunt, cum nihil impediat, quo minus
promissio diem aut conditionem recipere queat. *l. 98. ff. de*
Verb. Obligat. vid. CONNA *l. 4. comment. cap. 8.* GOVEAN. *lect. l.*
1. cap. 9. nec enim *jus in re*, sed *ad rem* tantum inducit, &
obligationem mere personalem, quæ est illius naturæ, ut condi-
tionem & diem admittat. HENR. HAHN. *ad WESEMB. tit. de*
Servitut. num. 4. [DONELL. *lib. 11. cap. 10. lit. C. D. & E.*
ibique HILLIGER. COEPOLL. de Servitut. præd. urban. cap. 21.
num. 1. BRUNNEM. ad l. 4. ff. de Servitut. MANZ. de Servitut.
tit. 1. num. 243. Et si conditionate promissa servitus vel ex
die, obligatio statim quidem oritur, sed constitutio vel pa-
tientia, postquam conditio impleta vel dies venit. *l. 25. §.*
10. seq. ff. famil. hercisc. l. 23. §. ult. ff. de Servit. præd. urb.
STRUUV. *S. J. Civ. Exercit. 8. th. 35.*] Observandum autem
est, quod *ex tempore* servitus constitui nequeat, hoc est non tamen
ita consti-
tui.
ex certo die, quo incipiat, nec ad tempus, sc. quo fini-
atur, nec sub conditione, nec ad certam conditionem, ve-
luti: quoad vivam, vel quam diu volam; per *l. 4. pr. ff.*
de Servitut. Si tamen hac forma constitueretur Servitus,
tamen si *stricto jure* non valeret concessio, valeret tamen *ex*
æquitate, & per pacti vel doli exceptionem occurreretur con-
tra placita servitutem vindicanti per *l. 4. pr. ff. de Servitut.*
quod utilitatis causa receptum esse testatur JOACH. MYNSINGER.
ad instit. tit. de Servitut. per GLOSS. BARTOL. & CAST. in d. l. 4.
ff. de

ff. de Servitut. [DONELL. *cit. loc.* MANZ. *tr. de Servitut. prae-*
dior. urb. & rustic. tit. 1. num. 241. seq. BESOLD. *in delib. jur.*
ex lib. 8. Pandect. quest. 7. Certus etiam modus Servituti fe-
 nestrarum potest adjici *l. 4. §. 1. ff. de Servit. v. gr. quod non*
nisi fenestras vitriatas, nunquam aperiendas, vel ad certum nume-
rum, certamque qualitatem acquirens habere debeat, Daß er
 Fenster entweder in seiner oder des Nachbarn Wand/
 jedoch keine andere als gläserne setzen / und solche nicht
 aufgethan / sondern bloß zu Einnehmung des Lichts ge-
 braucht werden sollen. Item, Daß mehr nicht / als nur 2.
 kleine Fenster verstattet und zugelassen seyn sollen. Et
 hunc modum invito vicino excedere non licet, servitutibus
 enim civiliter utendum, & non alio, quam quo concessa,
 modo. MARC. *tom. 2. decis. quest. 546. num. 1.* WAMES. *consil.*
Civil. Cent. 2. consil. 31. num. 12. cum omnis transactio sit stri-
 cti juris, & dehinc ultra id, quod expresse conventum, non
 extendenda. *l. 31. Cod. de transact. ibique. Dd.]*

§. 13.

Servitute
 luminum
 indetermi-
 nate con-
 stituta, qua
 parte aut
 quo loco
 fenestra fie-
 ri debeat?

Ea etiam natura dicitur esse Servitutum, ut omnibus
 fundi partibus inhæreant, ergo si Titius servitutum lumi-
 num imposuerit Mevio, non autem in constitutione actum
 sit, qua parte, aut quo loco fenestra fieri debeat, quæritur
 cui electio comperat? Dissentiunt Leges *l. 9. ff. de Servit. l.*
13. §. 1. l. 21. & 26. ff. de Servitut. prae-dior. rustic. Verum cum
 in eo conspirent, quod una parte ad usum applicata reliquæ
 liberentur, *d. l. 9. ff. de Servitut.* Servitutes autem affirmati-
 væ, de quibus solis sic quæri posset, ante usum constitutæ
 non intelligi possint, vid. *cap. 3. §. 2* patet inutilem esse hanc
 quæstionem, quatenus de concessione inter vivos sermo est.
 [Leges inter se pugnantes Dd. ita conciliant, & dicunt, servi-

tute

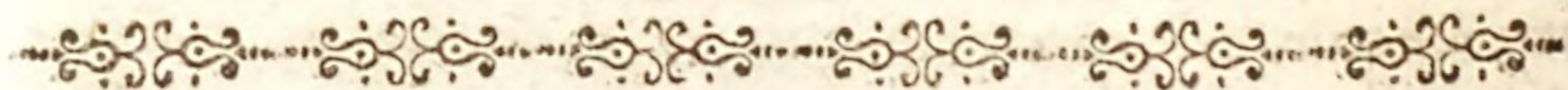
ture simpliciter constituta sine ulla determinatione loci, electionem ad constituentem sive fervientem, vel ejus heredem spectare per *l. 26. ff. de Servitut. præd. rustic.* & hoc eo magis, cum debitor sit, *l. 2. §. 3. ff. de eo, quod cert. loc.* Si vero constituens aut hæres eligere negligat, electionem ei, cui servitus debetur, esse concedendam. *l. 9. ff. de Servitut.* & si ferviens eligat, contendatque dominans illa electione captio- nem in servitute sibi fieri, arbitro rem esse committendam. *l. 13. §. 1. ff. de Servitut. præd. rustic.* vid. DONELL. *lib. 11. comment. Jur. Civ. cap. 13. ibique HILLIGER. lit. b. HARPPRECHT. ad pr. Instit. de Servitut. §. 17. BESOLD. in delibat. jur. ex lib. 8. Pandectar. quæst. 16. add. quæst. 6.* Aliter has leges resolvit STRYK. *in annotat. ad LAUTERB. Compend. Jur. tit. de Servitut. pag. 135. dicendo: Legem 26. ff. de Servitut. præd. rust. esse intelligendam de legato damnationis, si verba ad heredem directa, l. 9. ff. de Servitut. de legato vindicationis, si verba directa ad legatarium, l. 13. §. 1. ff. de Servitut. præd. rust. de casu dubio, sicque primo casu, electionem esse heredis, secundo, legatarii, tertio vero arbitri.]*

§. 14.

In servitutibus etiam requiruntur termini habiles. Hinc servitus ne luminibus officiatur, aut servitus altius tollendi imponi non possunt, nisi in conspectu sint ambæ ædes, ita ut alteræ alteris officere possint *l. 39. ff. de S. P. V.* vide & leges quæ ex hac fluunt *38. eod. item 5. & 6. pr. ff. si serv. vind.* Servitus autem *ne prospectui officiatur* imponi potest, etsi in conspectu non sint ambæ ædes, modo finis servitutis obtineatur; Regula enim *d. l. 39.* non generaliter, sed ita capi- enda est, si scilicet distantia impedit commoditatem prædii venire ad aliud. DIONYSIUS GOTHOFRED. *ad d. l. 38. v. gr. potest quis servitutem ne prospectui ad horologium in turri*

Differentia
Servitutem
ne lumini-
bus & ne
prospectui
officiatur.

forſitan officiatur, imponere ædibus nondum quidem ob ædificia intermedia in conſpectu conſtitutis, quæ tamen ſi attollerentur proſpectum ad horologium impedire poſſent
 JOH. BRUNNEMAN. *ad l. 39. ff. de S. P. V.* pertinent huc etiam exempla *in l. 7. §. 1. ff. Commun. præd.*



CAPUT V.

De Objecto Juris Fenestrarum.

§. I.

Fenestra-
rum struen-
darum cer-
tus modus
Architectis
præscribi-
tur,

IN hoc capite consideremus varias *fenestras*, & dispiciamus, quid in quovis genere peculiare statui ratio juris poſcit, aut hujus vel illius Reipublicæ prudentia legislatória ſuadet. Man kan ſie / wie die Pforten / in groſſe, mittelmäßige und kleine eintheilen. Die groſſen ſind die Kirch-: Fenster, und an denen *Basilicis*, an den *Galerien*, die Bogen-: Fenster, wie auch an denen Sommer-: Lauben, und zu Ende der langen Gänge, ſo die Gemächer unterſcheiden / wie auch an groſſen Haupt-: Sälen. Die mittelmäßigen ſind / welche man ordentlich zu Erleuchtung der Gemächer gebrauchet. Die kleinen ſind die halben Fenster, der halb geſchoſſe / und eingerückten Kammern, die Dach-: Fenster und Ochſen-: Ausgen, auch die Keller-: Fenster, die aufwärts ſtehende Oeffnungen der Kuppeln und dergleichen mehr. A. C. DAVILER ad VIGNOLÆ Civil-: Bau-: Kunst, Tit. von Fenstern inſgemein, pag. 140. Huc pertinet, quod aliquibus in locis certus modus *fenestras* ſtruendi plerumque ex pruden-

dentium Architectorum regulis desumptus durch Bau-
Ordnungen / præscriptus sit. Ex. grat. Breslauische
Bau-Ordnungen de Anno 1668. Die Thüren und
Fenster soll man also austheilen / daß solche nicht zu nahe
aneinander kommen / und die Mauren dadurch geschwächet
werden / sondern daß darzwischen gute starcke Dien-
ste oder Pfeiler verbleiben / und die Mauer ihre rechte
Stärke erhalten mög ; auch sollen dieselbe nicht zu nahe
an die Ecke und Scheide-Wände gesetzt werden / son-
dern nach Gelegenheit in etwas davon verbleiben. Auch
sind die sehr weiten Fenster zu vermeiden / weil solche
leicht einfallen / und Reißung der Mauer verursachen.

Sed videamus fenestrarum genera. Primo fenestrarum
aliæ sunt liberae, aliæ ferratae, [ubi occasione ferratarum disqui-
ritur : an si quis jure suo fecerit fenestras, & vicino commo-
dum non sit contra edificando illas impedire, hic jus habeat illum
compellendi, ut fenestras clausas & ita obseratas habeat, ne in-
de quid effundi, vel quis in aream vicini inde descendere possit?
Daß er die Fenster mit Gittern versehen solle / damit man
in seinen Hof nichts gießen / oder gar hinab steigen kön-
ne. Negandum hoc puto, cum nullibi id exigat jus no-
strum, quod si tamen quid inde immittatur, vel exinde
damnum detur, non denegat actiones ordinarias ad damni
reparationem ordinatas. Quamvis humanius fecerit fene-
strarum Dominus, si has ita extruat, ut omne damnum in
tempore impediatur, & vicinus opere ipso sentiat, nihil ad
æmulationem hic factum esse. STRYK. in us. mod. ad Pandect.
tit. de Servitut. urb. præd. §. 10.] Aliquibus tamen in locis
fenestra ferratae sive cancellis ferreis munitæ necessario ha-
beri præcipiuntur, nec adeo converti possunt in liberas,
quod alias utique Jure naturali & Romano liceret. Ita

Fenestræ:
sunt vel li-
beræ vel
ferratæ.
An quis vi-
cinum co-
gere queat,
ut fenestras
clausas &
obseratas
habeat ?

Innon null-
lis locis fe-
nestræ fer-
ratæ neces-
sario ha-
beri præ-
cipiuntur.

Cau-

cautum in STATUTIS ULMENSIBUS in der Bau: Ordnung
tit. 10. §. 1. Sic quoque disponit Jus WÜRTEMBERG. in der
 Bau: Ordnung *fol. 44.* welcher in seiner Wand / Gebäu/
 oder Mauren / Fenster oder Läden hat / dardurch er in sei-
 nes Nachbarn Haus oder Hof sehen / werffen / ausschüt-
 ten / oder aussteigen mag / so solle er solche mit eisernen
 Stangen, oder andern starcken Geggittern, nach Er-
 känntnus der Untergäng / auf Maas jedes Orts Her-
 kommens / für Ausschütten / Steigen / und sonst andern/
 Das zu Schaden dienen mag / vermachen und vereimsen.
 Jus PRUTEN. *lib. 3. tit. 2. art. 2. §. ult.* Es soll ein jeder / der
 in seiner Wand Fenster hat / dardurch ohne Mittel in des
 andern seines Nachbarn Grund / Haus / Hof gesehen
 werden mag / solche Fenster vereimsen und vermachen
 mit Eisen ohngefährlich / auf daß kein Schade daraus
 geschehe mit Einstiegen oder sonst. Jus RATISBONENSE,
 quanquam fenestras in proprio pariete fieri permittat, eas
 tamen clathrare, vergittern, jubet. Verb. so aber die
 Mauern sein eigen ist / soll ihme mit dem Licht in sein Be-
 hausung sein Frommen zu schaffen / und durchzubrechen un-
 verbotten seyn / doch daß er dieselbe genugsam vergittere
 / damit man dardurch in des Nächsten Haus nicht
 steigen möge / auch nicht ausgießen. SCHILTER. *Prax. Jur.*
Rom. in For. Germ. Exercit. 18. th. 9. lit. a. num. 4. in fin. STRYK.
in us. mod. ad. Pandect. tit. de Servitut. præd. urban. §. 10. Re-
 cordatione inscensionis ædium furtivæ lectu dignus est ca-
 sus ita se habens : Cum paterfamilias noctu scalas fene-
 stris suis admoveri audiret, & arrepta securi semet ad exci-
 piendum furem præpararet, & caput ejus fenestræ vix im-
 missum securi percuteret, ut mortuus ex scalis in plateam
 decideret, hoc autem facto, per clamores vicinos excita-
 ret, fustigatione dignus censebatur; nam si in tempore
 clama-

Recensentur duo no-
 tabiles ca-
 sus ratione
 inscensionis
 ædium fur-
 tivæ,

clamasset, furem mox fugasset, & ita sine periculo ipsi parcere potuisset, juxta *l. 9. ff. ad Leg. Cornel. de Sicar.* ibi: *furem nocturnum si quis occiderit, ita demum impune feret, si parcere ei sine periculo suo non potuit.* vid. BENEDICT. CARPZOV. *prax. Crimin. quest. 32. num. 38. seqq.* [add. *L. 4. §. 1. ff. ad Leg. Aquil.* ubi Ictus respondit: *furem nocturnum occidere permitti, ut tamen id ipsum occidens cum clamore testificetur.* Clamorem tamen moribus non requiri censet REGNER. *in Censur. Belg. ad l. 4. ff. ad Leg. Aquil.* STRUV. *de vindict. privat. cap. 4. §. 10. num. 6.* De quo subdubito, cum clamor non exigatur tantum, ut vicini in testimonium vocentur, sed & ut ipse fur clamore deterreatur, & in fugam convertatur. Si enim clamore fur repelli, aut includi, vel commode apprehendi potest, non opus est, ut ad arma deveniatur; quorsum facit antea cit. *L. 9. ff. ad Leg. Cornel. de Sicar.* STRYK. *in us. mod. ad Pandect. tit. ad Leg. Aquil. §. 18.* LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. de furt. §. 13.* DAMHOUDER. *prax. Crim. cap. 78. num. 2.*] Non absolum etiam erit hic commonefacere, quod is, qui mulieris domum ingreditur per *fenestram*, perve aliam partem quam per ostium cum scalis ad tentandam pudicitiam mulieris in domo habitantis, si ingressus per *fenestram* seu tectum, vel non cognoverit carnaliter mulierem vel volentem cognoverit, pecuniaria, si vero per vim cognoverit juxta bannimenta mortis poena mulctetur. vd. JOH. DOMINIC. RAYNALD. *Observ. Criminal. Lib. 2. cap. 23. §. 4. seqq. fol. 306. n. 1. seqq. add. cap. 14. n. 46. fol. 23. ubi tradit,* nobilem juvenem morti traditum fuisse, quod is in *fenestra* domus cujusdam pariter nobilis puellæ de nocte fuit a curia repertus cum scala funea, *fenestra* appensa.

§. 2.

Recensentur jura
exotica fenestras fer-
ratas requi-
rentia,

Idem disponunt exotica jura. JUS MECHLIN. *tit. 14. art. 28.* Qui in suo pariete ad semissem pedem ab ædibus vicinis distante *fenestras* habet aut facit, eas communire debet *ferreis clathris* &c. Si modo eæ *fenestra* intra attactum consistant, quod si supra attactam tam arcte ferreis clathris intersepiet, ut caput inde humanum efferri nequeat. Scilicet prospicit, hic articulus in proprio casu, ne aditus ad vicinum pateat, in posteriore ne in vicini ædificia facile prospici aut aliquid ejici (*ausgeschüttet werden*) possit. vid. PAUL. CHRISTIN. *ad d. l.* qui de similibus Belgii Galliaque consuetudinibus testatur.

§. 3.

Quid dicendum, si ferratae fenestrae, ut in vicini aërem protenderentur?

Si vero ejusmodi *ferratae fenestrae* protenderentur & immitterentur in aërem vicini, daß etwan Blumen: Stöck oder ander flein Garten: Werck drein gesetzt würde/ quales Romanis etiam fuisse dicit SALMAS ad SOLIN. *p. 291. no 95. seqq.* tunc obtinebit, quod *supra cap. 2. §. 11.* diximus.

§. 4.

Fenestrae aliae sunt luciferae, aliae prospectivae.

Secundo, *fenestrae* aliae sunt *luciferae*, aliae *prospectivae*, aliae *aëri recipiendo factae*. *Luciferae* sunt (*Tag: Fenster*) quae ita fiunt, ut lumen saltem intromittant, prospectum vero per eas non admittant, quarum meminit *L. 12. §. 3. C. de aedificiis privatis*, disponendo ut sex pedum intervallo ab imo pavimento in altum construi deberent, quod ut *cap. 2. §. 9.* diximus ad Urbem Constantinopolim pertinuit, quomodo & hodie, indeterminata tamen altitudine fieri debent. Ita enim eas describit *Breslauische Bau-Ordnung*

nung Anno 1668. Die einfallende Licht: und Luft: Löcher müssen hoch gesetzt / damit dadurch zu dem Nachbar nicht möge gesehen werden / und mit gebührenden Begittern versorget seyn/appellantur alias Hochleuchter. Harum luciferarum fenestrarum species sunt, quas Jus Noricum Schlitz: Fenster / appellat REFORMAT. tit. 26. l. 3. §. 5. & solas versus vicinum fieri concedit, cæteris omnibus etsi luciferis tantum prohibitis. So hinfüro jemand's Nothdurfft erfordert / in seinen Giebel: Mäuren / oberhalb der Spangen / einfallende Licht zu stellen / der mag nach Gelegenheit solcher Giebel: Mauer eine zimliche Anzahl Schlitz: Fenster zwey Stadt: Schuh hoch / und einen halben Schuh weit machen.

§. 5.

Denique observamus ad §. nostrum 8. cap. 1. Romanos etiam antiquos in *ergastulis* suis, id est locis subterraneis in villis, ubi servi ad operas rurestres destinati vincti servabantur, luciferas facere consuevisse, COLUMELL. l. 1. c. 5. vinctis (servis) sit quam saluberrimum subterraneum ergastulum plurimis atque iis angustis illustratum *fenestris*; atque a terra sic editis, ne manu contingi (interius scilicet a servis fugam tentantibus) possint. Adhuc moris est in cellas subterraneas ex publico lumen immittere & *fenestras* quas vulgo Keller: Fenster, vocant, facere; dummodo contra casum propter transeuntes tales *fenestrae* ferro muniantur. BARTH. COEPOLLA de S. V. P. cap. 45. Hujus sententiæ non contraire STATUTUM MONACENSE §. 22. patet ex dicti §. verbis: Item alle Keller: Fenster in aller Stadt / die in das Pflaster treffen und reichen / sofern die darein reichen / soll die jederman vergättern / mit eisen

Von Keller:
Fenster.

eisnen Gättern und versorgen / damit weder Leute noch Vieh icht Schade davon wiederfahre. FERDIN. WAIZENEGG. *de Servitut. Diss. 3. cap. 7. n. 4.*

§. 6.

De prospectivis fenestris.

Prospectivæ sunt, quæ prospectum per eas admittunt, (da man aus sehen kan /) & hæc magis nocivæ sunt vicino quam priores, imo harum intuitu & ob prospectum vicini adeo gravem per varia statuta, *vid. cap. 2. §. 20.* in genere prohibitæ sunt *fenestræ*, ita ut ejusdem dispositionis **STATUTUM MACERATENSE** LUDOV. POSTIUS *Resolut. 92.* ad prospectivas tantum restringat, quod tamen in nostris juribus patriis non procedere putamus, quæ omnia generalia loquuntur.

§. 7.

De variis fenestrarum generibus, speciatim von Dach- und Kapp Fenstern.

Aëri recipiendo factarum exempla sunt die Dach- oder Kappen- Fenster / id est aperturæ tectorum ad granaria sub tectis illuminanda & inspiranda. Quæ ubi naturalis libertas ædificandi *fenestras* & *Jus Romanum* viget, sine dubio fieri possunt; ubi vero *fenestræ* versus vicinum prohibitæ sunt, tum eas tamen non comprehendere existimamus, quia per eas non ita facile & immediate (ohne Mittel *vid. JUS PRUT. supra §. 1. allegatum,*) in ædes vicinas prospici, aut iis noceri potest, uti per cæteras. **JUS WRATISLAVIENSE** has expresse concedit, & ratione tantum publici interesse, non privati interesse vicini restringit. In der Bau-Ordnung *de Anno 1668.* In alle und jede Dächer sollen aufs wenigste als möglich Kapp- Fenster gemacht / und doch dieselben wegen des Flug-Feuers mit Läden inwendig versehen werden. Plura *fenestrarum* genera recenset. A.

C. DA-

C. DAVILER ad VIGNOLÆ *Architecturam Civilem*, tit. von
 Fenstern insgemein pag. 140. seqq. als die Ochsen-Augen,
 oder kleine Kapp-Fenster, und Ochsen-Augen, Rye-
 rund Ochsen-Augen, Bogen-Fenster, gerade Fenster,
 mit gewölben oder geraden Sturz / Kirch-Fenster/
 Creutz-Fenster, Halb- oder Bastard-Fenster / blinde Fen-
 ster, 2c. harum structura ut & longitudo & latitudo citato
 loco videri potest.



CAPUT VI.

De Effectibus Juris Fene- strarum.

§. I.

Effectus præcipuus, qui & primario intenditur, est
usus liberior luminis tam necessarij in habitationi-
 bus, præsertim in itineribus & scalis. Hic non
 adeo incongruum erit, ostendere, quomodo hic
 finis citra servitutem alteri imponendam aut citra
 litem forte vicino movendam obtineri possit: nempe per
 REYHERI insignis Mathematici & Jcti artificium, quo ædes
 ob vicina & nimis propinqua ædificia obscuratæ medianti-
 bus radiis refractis disponi possunt, ut conclavia tam luci-
 da reddantur, ac si nullum ædificium ipsis appositum, &
 purum cælum videri possit. Comparentur, inquit, *lami-
 næ vitreæ* ita utrinque politæ, ut inæquales consequantur
 crassitudines, hæ laminæ formam cuneorum habentes ita
 fenestris imponantur, ut tenuiores & in acumen quasi desi-

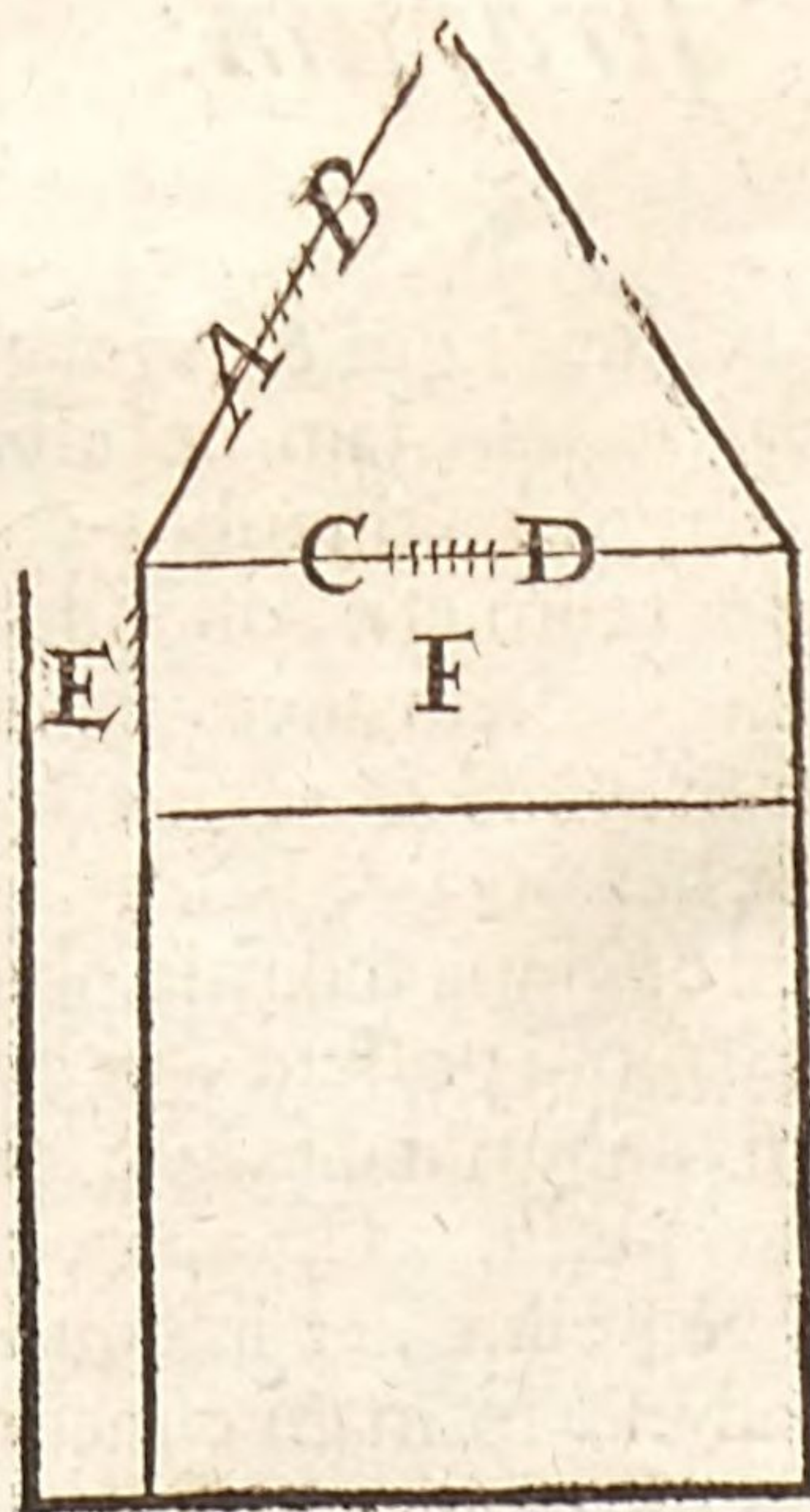
Opacis do-
 mibus citra
 servitutem
 vicino im-
 ponendam,
 citra ve li-
 tem illi mo-
 vendam,
 quemad-
 modum per
 artificia
 mathema-
 tica opitu-
 lantur.

nentes laminarum partes superius, crassiores vero inferius collocentur. Quo facto radii ex cœlo ferme perpendiculariter in plateam vel areolam incidentes, laminas vero vitreas extrinsecus oblique ferientes, in laminis vitreis in æqualis densitatis refringentur, & conclave valte illuminabunt, vid. *omnino* AMBROS. RHOD. *Optic. lib. 2. c. 1. Propos. 1* ERHARD. WEIGEL. *Geoscop. selenitar. part. 1. c. 5. & cap. 7.*

§. 2.

Tenebrico-
fæ ædes a
superiori-
bus inter-
dum parti-
bus illumi-
nandæ.

Aliud artificium, quo conclave inferius cujus paries vel ad vicinum spectat, vel ædibus vicinis contiguus & cæcus est, vicino jus luminis immitendi non concedente, a superioribus tamen partibus illuminari potest, habet JOH. CHRIST. STURM. *Matthes. Juv. de Archit. Civ. P. General. Sect. 11. cap. 2.* scilicet si conclavis F. fenestra E. ob. ædes vicinas



fat luminis non dat ; aperiatur tectum, & fenestra A. B. in eo fiat, deinde pertundatur lacunaris pars clathrata C. D. & sic fat luminis se ingeret superne.

§. 3.

Alias ad lumen capiendum hanc regulam servant Architecti. E quibuscunque partibus ædium amplum coeli spatium videri potest, ibi fiant fenestrae, deinde monent tabulata & pigmenta obscuriora tanquam magnam vim luminis absorbentia, nec uti parietes dealbati reflectentia, rejicienda esse. Porro fenestras altiores eligendas esse, quia lumen desuper altabitur, & quadrangulas præferendas esse arcuatis æque latis altisque ; cum illæ plus lucis, quam hæc admittant A. C. DAVILER ad VIGNOLÆ Civil. Bau-Kunst, tit. von Fenstern insgemein, pag. 140. ait : Der Figur nach / sind die viereckigten nach der Höhe länger Fenster / und die mit Circul: Bögen die vollkommensten. Es gibt Ryer: runde, und Gevierdte, so nach der Breite länger sind / die man sich nur selten bedienen muß / wann man auch dazu gezwungen ist, so man zum Fall ein alt Gebäude aussen neu machen / und doch das Aussenere mit dem Innern zusammen treffen soll: Vor die aufgesetzten Halb: Geschos sind die ganz schlacht: förmige oder Gevierdte die besten. Hæc remedia non inutilia scitu erunt Advocatis, ut negotia hominum circa hanc rem eo melius intelligunt, iisque consulere possint.

Quæ nam
fenestræ
optimæ vi-
deantur?

§. 4.

Quod si vero hæc remedia non sufficiunt, videntur, anne Jus adversus vicinum quis habeat lumen etiam invito capiendi, quod si illud Jure fundatum reperit, tum

De actione
negatoria.

reme-

remedia ex ipso Jure proficiscentia ei competunt. Quo pertinent (1.) *actio negatoria*, quæ competit ei qui alteri servitutem negat in prædio proprio contra prætendentem, l. 2. & l. 4. §. in confessoria & §. competit ff. si Servit. vindicetur, [ad id ut iudex declaret, ædes esse liberas, & jus non esse adversario utendi servitute, & ut ab ulteriore turbatione desistat, & eo nomine caveat. MANZ. tr. de Servitut. tit. 5. n. 109. seqq. LAUTERBACH. Colleg. theoret. pract. tit. si. Servitut. vindic. §. 11.] Et hæc oritur ex libertate naturali servituti contraria, vel oritur etiam ex libertate Jure Communi civitatis quæsitæ, v. gr. ubi fenestra etiam in proprio pariete fieri versus vicinum prohibitæ sunt, ibi vicino nascitur jus id non patiendi, in tali. Quod si igitur vicinus in meo vel communi pariete velit fenestram facere, imo si in suo velit facere nempe Republica ubi id prohibitum, ego contra eum hac actione experior in qua non ego, sed reus probare debet, sibi competere servitutem luminum vel prospectus, quæ omnis negatoriæ natura est. HERM. VULTEI. Inst. §. 2. de actionib. n. 23. ANTON. PEREZ. ad Cod. tit. de Servit. & aqua n. 32. FULVIUS PACIANUS de probat. lib. 2. cap. 20. n. 6. seqq. HENRICUS HAHNIUS ad MATTH. WESENBEC. tit. ff. si servitus vindicetur n. 1. pag. n. 719. CHRISTOPHORUS PHILIPPUS RICHTER. Decis. 98. n. 63. JOH. BRUNNEMAN. ad l. 9. C. de Servit. JOHANNIS del CASTILLO, de Usufructu cap. 7. n. 9. & 10. GEORG. ADAM. STRUV. Exercit. Justin. 12. thes. 48. BENED. CARPZOV. part. 2. Const. 41. Defin. 18. ibique GOSWINUS ab ESBACH. in Notis. nisi Reus sit in quasi possessione servitutis, l. 7. §. 5. ff. de liberal. caus. l. 8. §. 3. ff. si. servit. vindic. ANDR. ALCIAT. de presunt. reg. 2. pres. 1. LAUTERBACH. Colleg. theoret. pract. tit. si servit. vindic. §. 2. [& in concl. forens. Exercit. 18. concl. 9. VINN. ad §. 2. Instit. de Actionib. quia possessio liberat

An reus in
quasi pos-
sessione
constitutus
in hac
actione li-
bertatem

liberat ab onere probandi, *l. 14. ff. de probat. MEV. part. 8. probare
decis. 242. num. 8. WERNHER. Select. Observat. forens. vol. 1. necessum
obs. 339. num. 1. seqq.* quam Exceptionem etiam pronuncian- habeat?
do accurate observant JCTI JENENSES, prouti videre licet Affirmant
ex iis, quæ *in causa Horstens contra das Amt Meudorff
coram Regim. Halberstad. acta sunt*: nam illi testante BERGE-
RO *in Oeconom. Jur. lib. 2. tit. 3. §. 22. not. 8. pag. 330.* hac for-
mula mens. Decembr. 1701. responderunt: Darneben sich
auf die Possess darinnen das Amt per Decretum von 5ten
Novembr. 1699. geschickt worden / bezieheth / bey welcher
Bewandtnus / und da beflagter per dictum Decretum
manutenentiæ præsumptionem Juris vor sich erlanget / die
sonst bekannte Theoria derer Dd. quod nimirum in actio-
ne negatoria Onus probandi Reo incumbat, in diesen Fall
ihre notable Exception leidet / juxta *Dd. fol. 101. allegatos,*
deren Doctrin man biß anhero in unsern Collegiis gefolgt/
und nach selbiger gesprochen.] Quamquam inique id op-
pugnet BENEDICT. CARPZOV. *lib. 1. resp. 67. seq.* [Hujus ta- alii negant,
men sententia communis est, & in foro recepta. Nec si- quorum
ne ratione.: possidenti enim resistit libertatis præsumptio: sententia
quoties autem duæ concurrunt juris præsumptiones contrariæ, qua- commu-
rum una ex libertate naturali ducitur, altera ex instituto hu- nior & in
mano, v. gr. ex quasi possessione servitutis dimanat, toties Praxi re-
hac illi tanquam potiori ac fortiori cedit. Similiter in actione ceptior.
confessoria actor probat, quamvis quasi possideat servitu-
tem. arg. *l. 6. ff. si servit. vindic.* ubi Ulpianus, dum actionem
confessoriam possessori servitutis, eidemque petitori com-
petere dicit, eum quoque probare oportere, indicat. conf.
BERGER. *tr. de us. action. cap. 2. §. 10.* & in *Oecom. Jur. lib. 2.*
tit. 3. not. 8. pag. 330. ut & in *Elect. discept. forens. tit. 20. obs.*
1. not. 6. pag. 642. ibique in *supplement. part. 2. pag. 483.* L. B.
DE LYNKER. *decis. 744.* STRYK. *tr. de Act. forens. investig. sect. 2.*
Y membr.

Præjudi-
cium.

membr. 4. §. 4. RICHTER. decis. 97. n. 63. Et ita pronunciavit INCLYTA FACULTAS WITTEMBERGENSIS mens. Jul. 1709. in causa der Burgerschafft zu Osterburg contra Advocatum fisci. item Mens. Jul. 1707. ad consultationem Jacobi Sturzers Advocat. Halberstad. verb. &c. Diese Action auch deßhalben vortráglicher / als die Actio confessoria, weilm bey selbiger ob præsumtionem libertatis das Onus probandi ordentlichlicher Weiß auf den Beflagten devolvirt wird / CARPZOV. lib. 1. resp. 67. und hierunter nach der in Praxi recipirten Meinung kein Unterschied / an reus in possessione vel quasi servitutis sit nec ne, zu machen / DN. BERGER. resolut. tit. si servit. vindic. pag. 153. & in disceptat forens. tit. 20. pag.

Respon-
sum

643. &c. Libet adhuc adjicere responsum recentius ab INCLYTA FACULTATE WITTEMBERGENSI mens. Octobr. 1713. ad requisitionem der Regierung zu Bernburg in causa A. P. von St. contra J. C. N. datum. verb. Obwol Beflagte in deren Gedanken stehen / daß ihnen bey der von Klägern angestellten Actione Negatoria das Onus probandi daherro nicht auferlegt werden mögen / weilm einestheils sie mit dem Behend: Recht auf der ganzen Fluhr / darinnen Klägers Gut gelegen / beliehen / anderntheils sie dißfalls in possessione vel quasi sich befinden / auch darben per rem judicatam bereits geschützt worden / gestalt unterschiedliche Rechts: Lehrer der Meinung sind / daß in solchem Fall in actione negatoria der Beweis nicht Beflagten / sondern Klägern obliege / MEV. part. 8. decis. 292. DN. A LYNKER. decis. 17. in fin. LAUTERBACH. tit. si servit. vind. PAGENSTECH. ad Compend. LAUTERBACH. manip. 4. pag. 93. Dieß weil aber dannoch ein Lehen: Brief contra tertium keinen sonderlichen Beweis macht / wenigstens die Probatio, so daraus genommen wird / nicht pro plena zu achten / auch Kläger in hoc judicio petitorio nach geführten Beweis / mit

mit seinem Gegen: Beweis zu hören; hiernächst andere
 Rechts: Lehrer mit bessern Gründen behaupten / daß in
 Actione negatoria das Onus probandi Beflagten ohne
 Unterschied / er möge gleich in possess vel quasi seyn oder
 nicht / zukomme / in mehrers Erwägung / daß in Actione
 negatoria nicht über der Possess, sondern super ipso jure
 servitutis gestritten wird / und Beflagter darinnen das
 Fundament seiner Intention setzet / auch diese Meinung
 in foro recipirt / und derselben in denen Rechts: Colle-
 giis nachgegangen wird / CARPZOV. lib. 1. resp. 67. MEY part.
 8. decis. 292. SCWENDENHÖRF. summ. action. Exposit. cap. 7. num.
 11. §. 6. STRYK. us. mod. ad ff. tit. si Servit. vindic. §. 2. BERGER.
 Elect. discept. forens. tit. 20. pag. 642. seq. RIVIN. ad Ordinat. pro-
 cess. Saxon. tit. 20. Enunciat. 26. So ist / jedoch mit Über-
 gehung der Unkosten / das gesprochene Urtheil nochmals
 billich confirmirt worden. Dicta tamen limitantur, si
 reus possessor servitutem integro decennio possederit,
 tunc enim non habet necesse probare, quo jure servitus
 constituta sit, l. 10. ff. si servitut. vindic. quia per præscriptio-
 nem decennalem ipsa servitus est acquisita. BERGER. resolut.
 ad LAUTERBACH. Compend. Jur. tit. si servitut. vidic. pag. 153.
 WERNHER. select. observat. forens. vol. 1. obs. 339. num. 15. seqq.

§. 5.

De libello negatoria vid. JOH. SCHILTER. Prax. Jur. Rom. Formula li-
 in For. Germanic. Exercit. 18. §. 40. 41. 42. [Subjiciamus bellum in
 aliquam Formulam libelli in actione negatoria: P. P. Kläger actione ne-
 saget kürzlich / welchergestalten Beflagter sich unterste- gatoria,
 hen wolle / in seine ihm eigenthümlich zuständige Mauer
 einige Licht und Fenster zu machen / und sich dadurch /
 sonder Zweifel einiger Dienstbarkeit anzumassen; Alldie-
 weiln aber Kläger ein solches auf seiner freyen niemand

mit einiger Dienſtbarkeit afficirten Behauſung zu leiden ganz nicht ſchuldig / ſondern ſich vielmehr verbunden erkennen / deren natürliche Freyheit gegen einen jeden ſich der Servitut anmaſſenden Nachbarn beſtens zu ſchützen / ſiquidem negatoria actio competit Domino prædii liberi contra utentem aliqua Servitute vel jure non debito, per l. 13. & 17. ff. ſi Servit. vindic. MANZ. tr. de Servitut. tit. 5. num. 91. ſeqq. Als fordert derſelbe von Beklagten hierauf richtig und deutliche Antwort / und bittet in Rechten zu erkennen und auszusprechen / daß Beklagter an ſeiner Behauſung ſich einiger Servitut anzumaſſen / nicht befugt / derowegen ſich deſſen zu enthalten / und nach Anleitung des l. 12. ff. ſi Servit. vindic. cautionem de non amplius turbando Klägern zu beſtellen / ihm auch alle verurſachte Schäden und Koſten zu erſtatten ſchuldig ſeye. Hierüber & ſi quid melius, Nobiliſſimum Domini Judicis officium decenti ſtudio implorand. &c.]

§. 6.

De actione
Confessoria.

II.) *Actio Confessoria* quæ eſt jus vindicandarum Servitutum l. 1. §. 1. ff. de remiſſ. Hæc uti notum eſt datur ei, qui Servitutem luminum vel fenestrarum &c. præendit in prædio alieno, contra negantem, [ad id, ut in uſu Servitutis illius nos non impediatur, eoque nomine, præſtito ſimul intereſſe, caveat. l. 4. §. 2. & 3. l. 7. & 21. ff. ſi Servit. vindic. Sed etiam adverſus eum, qui prohibet aut impedit nos, ne in noſtro pro lubitu ædificemus; quo poſteriori caſu eſt actio Confessoria utilis, pro aſſertione juris cujuſlibet realis, Servitutibus æqualis, contra prohibentem vel impedientem, nos eo uti, competens. SCHWENDENDÖRF. de act. forenſib. cap. 2. membr. 10. STRUV. diſſertat. de ædific. privat. t. 78. STRYK. diſſertat. de jur. æmulat. cap. 5. num. 2. BRUNNEMANN. in quæſt. ad

ad WESEMB. tit. si Servit vindic. quest. 2. Actor jus Servitutis probare tenetur, *l. 9. Cod. de Servitut.* etiam si in quasi possessione servitutis sit. Licet enim hunc a probatione Servitutis liberum pronunciet LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. si Servitut. vindic. §. 4.* fallit tamen ille possessionis favor, si possidenti resistat præsumtio juris, quæ hic adest, quod omnis fundus præsumatur liber. STRUV. *S. J. Civ. Exercit. 13. th. 43.* STRYK. *de action. forens. investig. Sect. 2. membr. 4. §. 2. & in us. modern. ad Pandect. tit. si Servitut. vind. §. 1. & 2.* Aliud dicendum, si actor possessorio aliquo remedio, de quo *infra*, experiatur, nam tunc ultra probationem *possessæ servitutis* adstringendus non erit; *Servitutem* vero ipsam cum hæc ad petitorium pertineat, probare non tenebitur, nisi petitorio judicio experiatur, quorsum ipsa actio Confessoria pertinet. STRYK. *in us. mod. ad Pandect. d. tit. §. 1. & 2.*] de hac actione vid. JOH. SCHILTER. *Prax. Jur. Rom. in For. German. Exercit. 18. §. 43. & 44.*

[Exemplum libelli ex actione Confessoria heic subnectere non abs re erit : Aus beygelegten Original sub Lit. A. ist des mehrern ersichtlich / was massen Kläger bereits vor 8. Jahren die servitutum luminum auf des Beflagten Behausung rechtmässig acquirirt und hergebracht habe. All- dieweilen aber Beflagter sich neuerlich unterstanden / die Fenster eigenmächtiger Weisß wieder zuzumachen / und zu vermauren / mit der darbey gethanen Anzeig / daß er die Lichter künfftighin niemanden mehr zu verstaten gesonnen ; und aber sich keineswegs gebühret / jemanden seiner wol erworbenen Gerechtigkeit de facto zu entsetzen / zu dem Ende die gemeine beschriebene Rechte dem Turbato verschiedene remedia, und unter andern auch actionem confessoriam contra quemcunque turbatorem an die Hand geben ; *l. 2. & 10. §. fin. ff. si servit. vind. §. æque In-*

actor jus
servitutis
probare te-
netur.

quid si in
quasi pos-
sessione sit
constitu-
tus?

Formula
libelli ex
actione
confessoria

stit. de action. ibique Dd. und dann durch das dißseits producirte Document die mir zustehende Servitus luminum rechtsgenüßig probirt und dargethan zu finden; Als bittet solchemnach Kläger in Rechten zu erkennen und auszusprechen / daß Beklagter die vor vielen Jahren rechtlich acquirirte Servitut fernerhin ohnverweigerlich zu verstat-
ten / zu solchem Ende das Vermachte wiederum zu er-
öffnen / cautionem de non amplius turbando zu bestellen /
auch alle verursachte Unkosten / Schäden und Interesse
zu erstatten schuldig seye. Hierüber das mild-richter-
liche Amt pro largissima juris & justitiæ administratione,
decenti studio implorirend xc.]

§. 7.

Actio Con-
fessoria in
servituti-
bus affirma-
tivis pro-
missis lo-
cum non
invenit.

Hæc actio Confessoria cum competat tantum, si *ser-
vitus vere constituta* est, patet, eam locum non habere in
servitutibus affirmativis promissis, v. gr. luminum & prospe-
ctus, antequam usus accesserit, vid. *supra* §. 2. & 3. cap. 3.
aut ubi *affirmativa testamento relicta*, sed in illo casu *actio ex
contractu vel pacto descendens*, in hoc *testamentaria* [imo
etiam *Confessoria* cum servitus legata ipso jure sit acquisita
tot. tit. ff. de Servit. legat. l. 19. §. 1. ff. quemadmodum servit. amitt.
STRUV. S. J. Civ. Exercit. 13. th. 36. MANZ. tr. de Servitut. tit.
5. num. 4. vid. *supra* §. 3. Cap. 3.] competent. [vid. l. 34.
ff. de Servit. præd. urb. BERGER. tr. de usu Action. cap. 2. §. 9. pag.
19. MANZ. d. t. 5. num. 40. & 41. STRYK. tr. de actionib. forens.
investigand. sect. 2. membr. 4. §. 10.]

§. 8.

De novi
Operis
nunciatio-
ne.

III.) OPERIS NOVI NUNCIATIO. Quoties ergo
alter ædificat, ut fenestræ meæ obscurarentur, aut quoties
ille

ille fenestras in meo, vel versus mea prædia fabricetur contra statuta, tum ego, qui jus reale in eo loco habeo, opere nondum perfecto, illum inhibeo, ne pergat, donec de jure ædificandi constet, vid. *l. 1. ff. de nov. Oper. nunciat.* Hanc alii in *rusticis* saltem, alii in *urbanis* tantum servitutibus locum habere putant. [vid. HARPPRECHT. *ad §. 2 Inst. de Servit. præd. num. 8. seqq. ibique allegat. Dd.*] Verius, in omnibus fieri posse *l. 15. ff. de nov. oper. nunciat. l. un. §. 3. ff. de remiss.* [nam Ulpianus in *d. l. un. de remiss.* absque ulla exceptione loquitur: *Jus, inquit, habet, opus novum nunciandi, qui aut Dominium aut servitutem habet*; hicque textus cum generalis sit, & generales contineat rationes, ad unam servitutis speciem restringi nequit.] Permissa tamen est nunciatio adversus *tertium* tantum, non vero *Dominum prædii servientis*, contra hunc enim *Confessoria* agitur, & sic conciliari potest *l. 14. ff. de nov. oper. nunciat.* quæ alias obstare videtur. [ita HUBER. *in prælect. ad Pandect. tit. de nov. oper. nunciat. posit. 3.* Alii volunt textum hunc loqui de eo casu, quando de jure servitutis & consequenter prohibendi jure non constat; ut igitur de eo constet, antea agendum erit confessoria. BERER. *in resolut. ad LAUTERCAH. Compend. Jur. tit. de nov. oper. nunciat. pag. 697.* Non improbabilis videtur sententia illorum, qui ita legunt: *qui viam habet; si opus nunciaverit adversus eum, qui ædificat, sed nihil agit; servitutem vindicare non prohibetur. Nil agit: denegata sc. executione*, qui casus est in *d. l. 14.* vid. BESOLD. *in delibat. jur. ex lib. 3. Pandect. quest. 5.* GERHARD. *in Exercitat. Justin. decad. 5. quest. 5.*] Ergo & in servitute circa fenestras novi operis nunciatio competet. Cum autem ea duplex sit jure Romano, *privata* alia, alia *publica*, illa quidem a Germanis non recepta est, vid. GEORG. BEYER. *ad ff. de nov. oper. nunciat.*

an in præ-
diis rusticis
locum ha-
beat?

Novi Ope-
ris nuncia-
tio quotu-
plex?

ciat. posit. 1. nec quæ per Notarium fit, parum operatur. JOH. SCHILTER. Prax. Jur. Rom. in For. Germ. Exercit. 42. §. 19. seqq. [Interim non minus receptum, quam utile est, ut is, quis verbis nunciat, Notarium cum testibus adhibeat, ne si nunciationem factam ædificans negare velit, idonea in contrarium desit probatio, & per consequens tota nunciatio effectu suo destituatur, ubi contra, si Notarius præsens fuit, ab hoc solenne Instrumentum super actu factæ nunciationis confici, illudque a nunciante, si judicem deinde adire cogitur, una cum supplicatione exhiberi potest, vid. l. 8. §. 1. ibi: *in testationem referre debet. ff. de nov oper. nunciat.* PETR. FRIDR. MINDAN. *de mandat. in Camer. extrahend. lib. 1. cap. 30. num. 14.* SCHILTER. *Prax. Jur. Rom. in For. Germ. Exercit. 42. §. 19.* STRYK. *us. modern. ad Pand. tit. de nov. oper. nunciat. §. 2.*]

§. 9.

Hodie magis frequentatur nunciatio publica, quæ fit per Magistratum,

Magis hodie frequentatur nunciatio publica, quæ fit per Magistratum præcedente imploratione, [qui novi Operis continuationem per nuncium vel per literas interdicat. CARPZOV. *lib. 1. resp. 6. num. 6.* MEV. *ad Jus Lubec. lib. 3. tit. 12. art. 15. num. 2.* STRYK. *in us. mod. ad Pandect. tit. de nov. Oper. nunciat. §. 4. 5. & 6.*] quanquam nec hæc e Jure Romano demum adscita fuerit, sed a Jure antiquo Germanico ortum habeat. vid. omnino JOH. SCHILTER. *prax. Jur. Rom. in For. Germ. Exercit. 42. §. 20. seqq.* ubi Exempli loco STATUTA BAVARICA, ULMENSIA, FRANCOFURTENSIA ET NORIMBERGENSIA adducit. Nos HAMBURGENSIA addemus: Wann einer sich über seines Nachbarn Gebäude beschwehrt / soll derselbe bey dem præsidirenden Burgermeister anhalten / Daß denen beeden

Den ältesten Gaspel: Herren möge befohlen werden / nebst
Des Raths geschwohrnen Zimmer- und Mauer- Leuten
sich dahin zu verfügen / und das Gebäude in Augenschein
zu nehmen / und da sich die Sache also befände / daß dem
Mann / der bauen will / solch Gebäude nicht kan zuge-
lassen werden / so soll es ihm von gedachten Gaspel- Her-
ren verboten werden.

[*Imploratio Judicis pro facienda de-*
nunciatione novi operis per Ministrum judiciale, præter pro-
pter ita concipi solet. P.P. E. E. geruhen sich in Unterthä-
nigkeit vortragen zu lassen / soas massen mein Nachbar
Bernhard N. sich unterstehet / sein Haus contra pristi-
nam formam höher zu führen / und dadurch meine Licht
und Fenster zu verdunkeln / worzu er jedoch besag der
Anlag lit. A. im geringsten nicht berechtigt ist. Alldieweill
ich aber solch zu meinem größten Præjudiz intentirten Bau
nicht vor sich gehen lassen kan / und dann zu zeitlicher
Abwendung des bevorstehenden Schadens die gemeine
beschriebene Rechte nunciationem novi Operis an die
Hand geben ; Als gelanget an E. E. mein unterthän-
iges Ansuchen und Bitten / dieselbe geruhen / Beflagten
ex Officio zu intimiren / daß er mit seinem unbefugten
Bau gänzlich innhalte / und da er hierdurch sich gravirt
zu seyn befindet / gerichtlichen einkommen / seine Befüg-
nus darlegen / und weiterer Verordnung gewärtig seyn
solle. Großgünstig schleuniger Willfahr und Verorde-
nung mich getröstend / verharre ic.]

Imploratio
Judicis pro
facienda
novi Ope-
ris per Mi-
nistrum ju-
dicialem
denuncia-
tione,

§. 10.

[Hæc autem prohibitio a Magistratu facta , hoc effi-
cit, ut nunciatus ab ædificando desistere cogatur, l. 1. pr.
& l. 20. §. 1. 3. ff. de nov. oper. nunc. BERNHARD, GRÆV. lib. 1. *concl.*
Z

Quid pro-
hibitio a
Magistratu
facta ope-
retur?

post prohi-
bitionem
ædificans
omne quod
super inæ-
dificavit
demoliri
tenetur,

eum in fi-
nem hodie
petuntur
mandata
demolita-
ria restitu-
toria & in-
hibitoria.

Supplicatio
pro decer-
nendo
mandato
demolito-
rio, restitu-
torio & in-
hibitorio.

concl. pract. 16. num. 2. & 4. CARPZOV. lib. 1. resp. 6. num. 7. Si vero post denunciationem sibi factam, antequam causa nunciationis discussa fuerit, nihilominus ædificando perrexerit, tunc totum illud, quod super ædificavit, sumtibus suis iterum demoliri tenetur, etiamsi postea constet, se juste ædificasse, quia spreta judicis autoritate ædificando quasi vim facit. vid. l. 20. §. 1. ff. de nov. oper. nunciat. ubi Ulpianus: interdictum hoc, inquit, proponitur ex ejusmodi causis. Edicto expressum est, ne post operis novi nunciationem quicquam operis fiat, antequam vel nunciatio missa fiat, vel jure nunciationis missæ satisfactio de opere restituendo fuerit interposita. Quæ igitur facit, etsi jus faciendi habuit, tamen contra Edictum Prætoris facere videtur, & ideo hoc destruere cogitur. Concor- dat JUS STATUTARIUM HAMBURGENSE part. 2. tit. 10. §. 5. ibi: Baut er aber über Verbot / das soll er wetten mit 20. Rthlr. / und dasjenige / was er über Verbot gebauet / soll er wieder abbrechen / und wann solches geschehen / so sol- len die beede vor Gericht kommen / und allda nach abge- hörter beederseits Nothdurfft / mit Urtheil und Recht / so- ferne die Güte nicht zulangen will / unverlängt gebühr- lich entschieden werden. Eum in finem hodie, maxime in Camera Imperiali, petuntur & decernuntur Mandata demoli- toria restitutoria & inhibitoria. GAIL. 1. Obs. 16. num. 12. & 15. MINDAN. de processib. & mandat. in Camer. extrah. lib. 2. cap. 31. pr. & §. 3. BRUNNEMAN. ad l. 20. §. 1. ff. de nov. oper. nunciat. num. 2. MEV. part. 5. decis. 102. & ad Jus Lubec. part. 3. tit. 12. art. 15. num. 8. Ipsa supplicatio pro decernendo Mandato demolitorio restitutorio & inhibitorio ita concipi solet: P.P. E. E. gebe hiermit in Unterthänigkeit klagend zu verneh- men / was gestalten Mevius sich vor vier Wochen de fa- cto unterfangen / einen ganz neuen Bau nechst meines Hofes Platz gegen die alte Form höher / wie nicht weni- ger

ger zwey Schuh breiter / Dann ihme kündlich gebühret/
anzulegen / weßwegen ich / zu Beybehaltung meines ei-
genthümlichen Rechts / genöthiget worden / ihme und
seinen Werck-Leuten und Maurern an der Bau-Stelle
durch einen hierzu requirirten Notarium und Zeugen an-
zudeuten / sich alles fernern Verfahrens gänßlichen zu
enthalten / auch alsobalden durch dieselbe den Bau in Aus-
genschein nehmen / in beygelegtes Schema und Abriß sub
lit. A. bringen / und darüber ein Instrumentum publicum
sub lit. B. ausfertigen lassen; Wann aber Beflagter hint-
angesetzt / dieser von mir ihme legaliter gethanen Verbot-
Anlegung / welche teste MINDANO *de mandat. lib. 2. cap. 31. pr.* Denen extra Judicial- Appellationen verglichen wird/
nichts destoweniger fortgefahren / und den Bau nicht
nur völlig aufgeführt / sondern auch meine habende Lich-
ter und Fenster dardurch gänßlichen verdunkelt / worzu
er doch besag beygebogenen Vergleichs lit. C. im gering-
sten nicht befugt; und aber contra nunciatum, der nach
beschehenen Ankündigung mit der Thätlichkeit continuirt/
de praxi notoria, mandata demolitoria, restitutoria & inhi-
bitoria erkannt zu werden pflegen; GAIL. *1. Obs. 16. num.*
12. MINDAN. cit. cap. 31. pr. & §. 3. BRUNNEMAN. ad l. 20. §. 1.
ff. de nov. Oper. nunciat. MEV. ad Jus Lubec. part. 3. tit. 12.
art. 15. num. 8.; Als gelanget an E. E. mein unterthä-
niges Ansuchen und Bitten / dieselbe geruhen wider Be-
flagten ein geschärftes Mandatum demolitorium, restitu-
torium & inhibitorium dahin ergehen zu lassen / daß selb-
iger das nach ergangenen Verbot aufgeführte Gebäu
auf seine Unkosten einzureißen / und in den Stand/
als es tempore nunciationis gewesen / zu setzen / anbey
somol den hieraus entstandenen Schaden / als auch alle
dixfalls verursachte Unkosten zu erstatten schuldig und
gehal

gehalten seyn solle. Hierüber nobilissimum Domini
Judicis officium instantissime implorirend / 2c. Sequitur
*Formula Mandati demolitorii & inhibitorii novi operis sine, de
redintegrando vero cum clausula secundum stilum Camerae Impe-
rialis.*

Formula
mandati de-
molitorii
restitutorii
& inhibito-
rii.

Wir N. N. entbieten dem Durchlauchtigen und Hoch-
gebohrnen N. N. Herzogen zu N. N. &c. unsern lieben
Bettern und Fürsten / sodann des Reichs getreuen sei-
ner Libd. Burg: Voigten zu E. ingleichen N. N. Werck-
und Arbeits: Leuten / unsere Gnad / und alles Gutes.
Durchlauchtig und Hochgebohrner / lieber Better / Fürst
und Getreue. Unsern Kayserlichen Cammer: Gerichte
haben die Ersame / unsere und des Reichs auch liebe Ge-
treue N. N. Burgermeister / Schöppen und Rath unser
Königlichen Stuhls und Stadt A. unterthänigst suppli-
cirend für und angebracht: wiewol in denen gemeinen
beschriebenen geist- und weltlichen Rechten heilsam und
wol versehen / daß keiner / weß Wesens / Würden oder
Standes der sey / den andern ohn erlangtes Rechtens
an seiner habenden wolhergebrachten Possession vel quasi
verhindern / molestiren / thätlichen Eintrag thun / oder
Neuerungen fürnehmen; wiewol auch ihnen Imploran-
ten ein Busch / der Reichs: Wald / die Etsch / und dar-
innen ein Ort / die Hoch genannt / allernechst an dem
Wasser: Fluß der Inns gelegen / pleno jure domini &
prioritatis zuständig / und durch sie mit allen Zugehören
von undencklichen Jahren her / ohne jemandes rechtmä-
ssiger Beschwerde / Eintrag oder Verhinderung ruhiglich
besessen / genüßet und genossen; Immassen solches nicht
allein aus Eu. Libd. am Herzogthum G. Vorfahren / besche-
henen Erklärung und Bekänntniß sub lit. A. sondern auch
unterschiedlich sub num. 1. 2. & 3. fürbrachten rebus Ju-
dica-

dicatis zu ersehen / und derowegen also auch billig darben gelassen werden solten. Jedoch dessen ungeachtet / hätte neulicher Tagen Eu. Libd. aus eigenthätlicher beschehener Veranlassung / ihrer derer A. zu W. und anderswo gesessenen Unterthanen / und also gegen ihre eigene Obrigkeit laut num. 4. in obgemeldten Reichs-Wald / an dem Ort / die Hoch genannt / auf ihren ungezweiffelten Grund / Eigenthum und Botmäßigkeit einen neuen Weiher / ohngefahr 8. oder 9. Morgen groß / durch eure Werck- und Arbeits-Leute ausgraben zu lassen sich unterstanden / wie denn nicht allein nach besag num. 5. die Dämme des Weihers rund darüm herauf zu werffen angefangen / sondern auch bereits zimlicher massen hoch aufgeworffen. Ob nun wol angeregter Weiher-Bau ihnen nicht allein zum Verderb und Einziehung des Waldes / Schmälerung des Eigenthums und Botmäßigkeit / sondern auch Halsstarrung / ihren Unterthanen zu unwiederbringlichen Nachtheil und Schaden gereichen thäte / für solchen unbefugten Bau Eu. Libd. verwarnen und bitten / und als solches laut num. 6. nicht helfen wollen / durch einen offenbaren Notarium Inhalts Documenti, num. 7. debite & solenniter novum opus, da die Arbeiter noch in unvollkommenen Wercke begriffen gewesen / denunciiren lassen / der Hoffnung / es solte solcher neuer und schädlicher Bau auf weiter Recht eingestellet worden seyn ; So sey doch ein solches bey Eu. Libd. unverfänglich gewesen / expresse noch tacite remittirt ; wie denn auch in hoc casu notorio, bey ihrem vollkommentlichen Eigenthums an Eu. gedachten Libd. Seiten deficiente omni jure, sie einige Caution nicht schuldig anzunehmen / mit solchem Bau verfahren / gestalt dannoch heutiges Tages darinnen verfahren würde.

Wenn denn in denen Rechten heilsamlich versehen/
und wolgeordnet / da in solchen Fällen novum opus de-
nunciiret würde / daß als denn der ædificans ante remis-
sionem, mit dem angefangenen Bau inne halten / und
mit demselben nicht ferner fortfahren mag / sondern als
bald nach beschehener Nunciation von demselbigen gänz-
lich abzustehen / und da er das nicht thäte / alsdenn das
ganze Werck / so nach der Denunciation aufgebauet wor-
den / wiederum auf seinen Kosten / er seye daran be-
fugt oder unbefugt gewesen / für allen Dingen und ohne
einige Einrede abzubrechen / zu deformiren und zu demo-
liren; wie nicht weniger alles in vorigen Stand cum om-
ni causa zu restituiren schuldig seyn / auch fundata juridi-
ctione ratione immedietatis personarum & respective con-
tinentiæ ex natura hujus Edicti & causæ a præcepto wohl
angefangen werden solle und könne. Dannenhero nun
diese unsere Kayserliche Mandata und Ladung an Ew.
Kbd. und euch zu ertheilen in Unterthänigkeit anrufend
erlangt / daß selbige heut dato nachfolgender Gestalt er-
kandt worden seynd.

Hierum so gebiethen wir Ew. Kbd. und Euch samt
und sonders von Röm. Kayserlichen Macht und Pön-
to. Marck lötiges Goldes / halb 2c. ernstlich / und wollen/
Daß Sie und Ihr den nechsten nach Uberantwortt. oder
Verkündigung dieses / mit berührten neuen Weiher-
Bau einhalten / und ferner nicht darinnen fortfahren/
sondern davon gänzlich abstehen / auch alles das jenige/
so nach gethaner Nunciation aufgebauet / und gemacht
worden / auf dero Kosten wiederum für allen Dingen
und ohne einigen Verzug und Einrede demoliren und
niederreißen / wie nicht weniger alles in vorigen Stand
restitu-

restituiren und redintegriren sollet / als lieb Ihro und euch seyn mag / obangedrohet Pön zu vermeiden / daran geschiehet unser ernstliche Meynung. Wir heissen und laden zugleich Ew. Lbd. und Euch von berührter unser Kayserlichen Macht auch Gericht und Rechts wegen hiermit auf den 30. Tag den nechsten nach beschehener Insinuation dieses / deren wir &c. zu erscheinen / glaubliche Anzeige zu thun / daß diesen unsern Gebothten / alles seines Inhalts gehorsamlich gelebet sey / oder wo nicht / als denn zu sehen und zu hören / Sie und euch um dero und eures Ungehorsams willen in vorgemelten Pön verfallen seyn / mit Urthel und Recht sprechen / erkennen und erklären / oder aber im Fall Ew. Lbd. und Ihr vermeynen soltet / durch diß unser letztes Mandat de redintegrando beschwehrt zu seyn / erhebliche und in Rechten gegründete Ursachen zu haben vermeyntet / als denn solche Eure Ursachen und Einrede in Rechten gebühlich fürzubringen / allenthalben unsers Kayserlichen Cammer Gerichts Erkänntniß und förderlich Entschieds darüber zu gewartten / wenn Ihr kommet &c. Geben Speyer / den 31. October, 1654.]

§. II.

[Quoniam vero, si nunciatus negat, se ulterius ædificasse, nuncianti, qui contrarium affirmat, onus probandi incumbit, hinc Paulus in L. 8. §. 5. ff. de nov. oper. nunciat. hoc remedium suppeditat, Sed, inquiens, ut probari possit, quid postea ædificatum sit, modulos sumere, id est, ceu GOTHOFREDUS explicat, admetiri opus, quod jam ædificatum, debetis, qui nunciat, qui ut sumantur, conferanturque, Prætor decernere solet. add. §. 1. d. l. 8. conf. ROBERT. 2. animadversionum 14.

Affirmans
nunciatum
ulterius
ædificasse,
onus probandi
incumbit.

¶ MER-

nunciatus si
ad præsta-
tionem
Cautiois
de Opere in
eventum
demoliendo
se offerat,
an sit au-
diendus?

& MERCATOR 2. notat 14. Ceterum *Jure Digestorum*, si ille cui novum opus nunciatum, ad præstationem Cautiois de opere in eventum iterum demoliendo se se offert, illis continuatio operis permittitur, *l. 8. §. 3. de nov. oper. nunc. l. 20. §. 9. eod.* *Jure Codicis* vero hoc quodammodo mutatum, ita sc. ut nuncianti spatium 3. Mensium concedatur, intra quod de jure suo docere possit, nec continuationem operis, oblata licet cautione, permittere teneatur, *l. un. Cod. de nov. oper. nunc.* Si vero intra hos tres menses nuncians nihil deducit, nunciatus præstita Cautione in cœpto opere pergere poterit, vid. *cap. penult. & ult. X. de nov. oper. nunciat.* & contra nunciantem *mandatum de non turbando neque molestando, vel impediendo in opere cœpto* decernuntur. GAIL. 1. Obs. 16. num. 17. HERING. *de fidejussorib. cap. 15. num. 99.* CARPZOV. *lib. 1. resp. 7.* LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. de nov. oper. nunciat. §. 35.* In non nullis tamen locis *Jure statutorio* terminus brevior aliquando observatur. Ita JURE LUBECENSI terminus 14. dierum statutus est, *lib. 3. tit. 12. art. 15.* ibi: und soll allweg / wann sie sich selbst untereinander nicht vertragen wollen / oder können / derjenige / welcher das Verbot ausgebracht / in 14. Tagen zu flagen und die Sache auszuführen schuldig seyn. JURE SAXONICO terminus est sex Septimarum & 3. dierum, uti alias terminus probatorius eine Sächsische Frist. ENGELBRECHT. *ad Pandect. disput. 20. §. 8.* MEV. *ad Jus Lubec. lib. 3. tit. 12. art. 14. num. 24. seqq.* In nonnullis locis triduum obtinere asserit ENGELBRECHT. *cit. disput. 20. §. 8.* talia tamen loca in specie non exprimit, Mevius tamen *c. l. num 24.* adducit, *Mediolani* hoc ita observari.]

§. 12.

Huc tandem pertinet; Wenn einer actionem negatoriam angestellet / und zu erkennen gebetten / daß die Fenster quæstionis dergestalt möchten verwahret werden / daß nichts unreines daraus geschüttet würde / auch keine mehr darinn verfertiget werden möchten / eum audiendum esse. Quamvis enim actio negatoria competat tantum contra tentantem aliquid quod actori noceat, und aber Beklagter hier nichts dergleichen noch gethan zu haben / præsupponiret wird. Tamen in hoc casu judex reo injungit, ut de futuro quoque opere caveat, l. 12. ff. si serv. vind. imo etiam successorum suorum, l. 7. ff. eod. und also auch / wenn er das Haus verkaufft. Vid. latius JOH. SCHILT. EX. 18. §. 45. Lit. a. ubi Responsum sequens.

Judex reo
inungere
potest, ut de
futuro quo-
que opere
caveat.

Aus communicirten extractu Protocolli ist zu befinden / daß Herr Kläger actionem negatoriam angestellt / und deswegen Augenschein gebetten / welchen Beklagter salvis exceptionibus angenommen / solcher auch verrichtet worden; worauf Herr Kläger ferner in der Haupt-Sache zu erkennen gebeten / daß die Fenster quæstionis dergestalten verwahrt werden möchten / daß nichts unreines dadurch geschüttet / auch keine mehr darinn verfertiget werden möchten. Worwider Beklagter exceptionem, se non amplius possidere vor geschützt / und Klägern an jetzigen Possessorem zu weisen gesucht. Quæritur: Ob solcher exception zu deferiren / und Beklagter zu absolviren? pro affirmativa 1. Die Actio instituta realis, ergo contra possidentem competit, weil nun das Haus verkaufft ist / so ist solche contra emptorem anzustellen.

Respon-
sum.

Ma

zustellen.

zustellen. 2. Actio negatoria competit contra tentantem aliquid, quod noceat actori. Atqui reus nihil tentavit tale. Ergo contra eum non competit actio, & sic absolvendus est.

Ratio decidendi. 1. Ob wol zur Zeit der instituirten Action ein Kauff von dem Beklagten vorgenommen worden / so ist doch solcher damals / wegen Ermangelung der Obrigkeitlichen Concession, noch von keinen Kräfteen gewesen / daher das Dominium und Possessionem der Beklagte noch gehabt / und die Action befugter Weisewider ihn angestellt worden. Und ob er wol 2. die Concession, nachgehends erhalten / so ist doch so bald die Tradition nicht geschehen / und also die Possess und das Dominium noch bey Beklagten / oder da er die Tradition gethan hätte / würde es de jure præsumirt / daß solche salvo Jure tertii geschehen / denn sonst er vor demjenigen de Jure zu halten seyn würde / qui dolo & in fraudem actoris desierit possidere: quo casu etiam non amplius possidens pro possessore habetur. 3. Ob gleich Beklagter noch nichts tentiret hätte / daß dem Herrn Kläger Schaden thäte / so ist doch zu wissen / daß in solchem Fall der Judex Caution erkennen soll / damit das damnum infectum quod fieri poterit, auch vom Successore nicht geschehe / welches der Verfauffer in dem Kauffe pacisciren mögen / wie solches in textibus Juris klar enthalten / *l. 12. ff. si serv. vind.* Ego, jus illi non esse tigna in parietem meum immissa habere: an & de futuris non immittendis cavendum est? *Respondi:* Juris officio continetur, ut de futuro quoque opere caveri debeat. Und daß Beklagter auch wegen seines Successoris caviren müsse / oder rem ipsam præstiren ist *ex l. 7. eod.* offenbar. Harum actionum eventus hic est, ut victori officio judicis

aut

aut res præstetur, aut cautio. *Res ipsa* hæc est, ut jubeat adversarium judex emendare vitium parietis, *fenestra*, & idoneum præstare. *Cautio* hæc est, ut eum jubeat de reficienda cavere, neque se, neque successores suos prohibituos &c. & si caverit, absolvetur, si vero neque rem præstat neque cautionem, tanti condemnet, quanti actor in litem juraverit. **Wiewol** nun 4. in der Haupt Sache die Relation nicht communiciret worden / dahero nicht wissen kan / wie die Definitiva fallen mögte / diem Weil sich aber Herr Kläger in libertate naturali fundirt / Beflagter auch darwider nichts excipirt / sondern nur exceptionem litis ingressum impedientem opponiren will / solche aber aus obigen Fundamentis nicht statt findet / so wird in Rechten zu erkennen seyn / daß Beflagter seines Einwendens ungeachtet / in lite zu verbleiben / und des End-Urtheils zu gewarten schuldig seye / 2c.

N. N.

Nota. Wenn der Rauff in der Contract - Stuben noch nicht völig verschrieben wäre / könnte so wol Herz Kläger / als Beflagter dasselben sich prospiciren / 2c.

§. 13.

Præter re-
media ha-
ctenus ad-
ducta com-
petunt
etiam ra-
tione fene-
strarum re-
media pos-
sessoria in-
terque ea
1.) interdi-
ctum uti
possidetis.

2.) interdi-
ctum quod
vi aut clam.

3.) utile
interdi-
ctum unde
vi.

[Præter remedia hætenus adducta competunt etiam *in-
tuitu Juris luminum & fenestrarum* remedia *possessoria*, inter-
que ea 1.) *interdictum uti possidetis*, quod non tantum datur
Domino pro tuenda libertate fundi, & avertenda servitute,
& ea propter cum negatoria actione cumulari potest, GOTH-
MANN. *vol. 4. resp. 1. num. 19.* Sed etiam datur pro tuenda
quasi possessione Servitutis, si in ea ædificando vel alio quo-
cunque modo a vicino turbetur, ad id, ut hic a turbatione
desistat, eo nomine caveat, ædificatum tollat, nec non In-
teresse præstet. *l. 3. §. 9. ff. uti possidetis.* CARPZOV. *part. 2.*
Const. 7. def. 11. STRUV. *S. J. Civ. Exercit. 45. th. 109.* PECCH.
de Servitut. tom. 1. quest. 14. & 15. MANZ. *tr. de Servitut. præ-*
dior. tit 5. num. 82. SCHWESER. *theatr. Servitut. tit. 3. §. 20.*
STRYK. *tr. de action. forens. investigand. sect. 2. membr. 4. §.*
9. In hoc autem interdicto actorem oportet probare I.)
possessionem, cap. 9. X. *de probat. 2.* turbationem. *§. 4. Instit.*
de Interdict. STRYK. *dissertat. de Jur. emulat. cap. 5. num 6.*
Quomodo autem hæc probentur, vid. MENOCH. *remed. 3.*
retinend. possess. num. 562. MASCARD. *de probat. concl. 1397.*
num. 4. seqq. MEV. *part. 8. decis. 449.* II.) *Interdictum quod vi*
aut clam, si quis contra servitutem mihi competentem *vi*
aut clam ædificavit, ad id, ut reus suis sumtibus opus de-
moliatur, & restituat in pristinum Statum, una cum omni
interesse *l. 6. §. 2. l. 11. §. 4. l. 15. ff. quod vi aut clam.* STRUV.
dissert. de adific. privat. th. 73. STRYK. *dissert. de jur. emulat. cap.*
5. num 17. MANZ. *tr. de Servitut. præd. tit. 5. num 83.* III.)
Utile interdictum unde vi, si quis sua quasi possessione Servi-
tutis ejusve exercitio fuerit dejectus, ad quasi possessionem
una cum omni interesse recuperandam. GAIL. 2. *Obs. 75.*
MENOCH. *remed. 1. recuperand. possess. num 81.* STRYK. *tr. de*
act.

act. forens. investigand. sect. 2. membr. 4. §. 9. circa fin. IV.) Affine huic interdicto, famosum illud Juris Canonici *remedium* est ex *Can. redintegranda caus. 3. quest. 1.* quod *spoliatus ante omnia sit restituendus*, cuius *praxis* adeo ampla est, ut sua latitudine omnia alia recuperandæ possessionis remedia exhauriat. MARANTA *de Ordin. judicior. part. 4. dist. 7. num. 50.* inde factum, quod in judiciis nostris in casu violentæ dejectionis, aut alterius cujusve spoli nullā fere alia exaudiatur actio, quam ex *d. can. redintegranda.* de quo remedio uberior evolvi poterit. STRYK. *tr. de action. forens. investig. sect. 2. membr. 2. §. 20. & 22.*]

4.) Remedium canon. redintegranda.

§. 14.

[Postremo notandum: quod si quid in nostro vi aut clam ædificatum sit, id propria autoritate rursus destruere & id, quod servitutem impedit, remove, eandemque quocunque modo contra impedientem defendere sit permissum, l. 7. §. 3. ff. *quod vi aut clam.* l. 27. ff. *de servit. præd. urban.* l. 22. §. 2. ff. *quod vi aut clam.* junct. l. 1. Cod. *ut nemini lic. sine judic. aut. sign. reb. alien. impon.* STRUV. *tr. de vindict. privat. cap. 6. aphor. 7. & 8.* STRYK. *Dissertat. de jur. emulat. cap. 5. num. 19.* De cujus observantia ne dubitemus, secundum hæc jura ab INCLYTA FACULTATE FRANCOFURTENSI AN. 1677. responsum esse testatur STRYK. *in us. modern. ad Pandect. tit. de nov. oper. nunciat. §. 15. verb.* Hat klagender Rath zu G. an dem Schloß Graben daselbst ein Accis-Häuschen zum Behuf des Mühlen-Visitatoris um einige Unterschleisse bey der Mühlen zu verhüten contra nunciationem novi operis, so von den Fürstl. Beamten geschehen / aufbauen lassen / welches hinwieder von den Fürstl. Beamten / weil es zum Theil in den Fluß hinein gebauet / auch sonst dem Fürstl. neuen Haus den Prospect sehr benommen/

Quod in nostro vi aut clam ædificatum est, propria autoritate iterum destruiri potest.

Responsum.

men / nach erhaltenen Mandatis de destruendo niederge-
 rissen / dawider der Rath theils ex spolio, theils ex in-
 terdicto quod vi aut clam geflaget / und daß das Häus-
 chen ante omnia hinwieder restituiret / und an seinen Ort
 gesetzt werden möge / gebetten. Deshalb gefragt wird /
 ob das prætendirte Possessorium recuperandæ possessio-
 nis die Fürstl. Beamte dahin obligiren könne / daß sie das
 von dem Visitatore contra nunciationem erbaute / und
 nunmehr niedergegriffene Häuschen wieder aufbauen
 müssen ? Ob nun wol es das Ansehen gewinnt / daß
 die Fürstl. Beamte zur Restitution solches Häuschens
 verbunden seyn / weil von seiner Chur Fürstl. Durch-
 leucht dem Rath einen Visitatorem zu halten / und dem-
 selben auf der Stadt Grund und Boden ein Haus zu
 bauen vergönnet. Auch ohne dem einem jeden auf sei-
 nen Grund und Boden zu Beförderung seines Nutzens
 zu bauen frey stehet / ohngeachtet der Nachbar einigen
 Schaden leidet. *L. fluminum 24. §. ult. & L. Proculus 26. ff.*
de damno infecto, und die Rechte nirgends zulassen / das je-
 nige privata auctoritate zu destruiren / was dergestalt ge-
 bauet / sondern vielmehr solches pro spolio achten / wel-
 ches ante omnem aliam cognitionem zu restituiren. *can.*
Redintegranda. caus. 3. q. 1. zumalen da die Fürstl. Beamte
 die Destruction bey Versammlung vieler Bauren und mit
 Gewalt verübet / quod vero vi & clam factum, illud omni-
 no restituendum. *L. 1. pr. ff. quod vi aut clam.* Dieweil aber
 dennoch / vermöge der Herren Commissariorum Relation
 der Rath nicht auf seinen Grund und Boden / sondern
 in loco & flumine publico gebauet / demselben zu rechter
 Zeit novum opus denunciiret / dadurch dem Rath omnis
 ædificandi licentia, benommen / ob er gleich Recht zu
 bauen gehabt hätte. *L. 20. pr. ff. de oper. nov. nunciat.* und
 seine

keine ordentliche Remissio solcher Nunciatio erfolgt/ sondern vielmehr der Rath / nachdem er ein Decretum bey der Chur- Fürstl. Regierung einseitig erhalten / dasselbe aber nicht legitime insinuiret / sothanens Haus in Abwesenheit der Fürstl. Beamten vi & clam in Weseyn bewährter Leute in schleuniger Eil aufführen lassen / und dadurch selbst in das interdictum quod vi aut clam ad destruendum opus verfallen / cum omnis is, qui impedit, ne ipsi prohiberi possit, teneatur illo interdicto. *L. 1. §. 7. & 8. ff. quod vi aut clam.* wann er auch gleich ein Recht zu bauen gehabt hätte / parum enim refert, utrum jus habuerit faciendi an non, non enim debuisset vi vel clam facere. *d. L. 1. §. 2. ff. d. t.* Auch nicht hindert / daß die Fürstl. Beamte solches Gebäude selbst hinwieder vi destruiret / und also ein Spolium begangen / und deßhalb ex interdicto quod vi aut clam ad restitutionem verbunden zu seyn scheint; sintemal wol zu attendiren / daß der Rath obigen Rechten nach zur Destruction verbunden gewesen / solche Destruction ihm auch von der hochpreißlichen Regierung sub dato 6. Nov. An. 1676. anbefohlen worden / und da sie denselben nicht pariren wollen / Dahero dem Land- Renter zu Stolpe ernstlich anbefohlen worden / sub dato 13. Nov. 1676. solches Gebäude mit bewährter Hand wieder aufzuheben / den Ort in vorigen Stand zu setzen / auch sich auffer Gottes Gewalt nichts davon verhindern zu lassen / und in denen Rechten gegründet / quod tali casu vim vi repellere liceat; nam si tu vi aut clam ædificaveris, ego idem demolitus fuero vi aut clam, & utaris adversus me interdicto, exceptio mihi contra te competit. *L. si alius 7. §. bellissime 3. ff. quod vi aut clam.* und daher die Fürstl. Beamte gethan / was der Rath thun sollen / und contra mandatum Superioris nicht thun wollen / und was der Land-

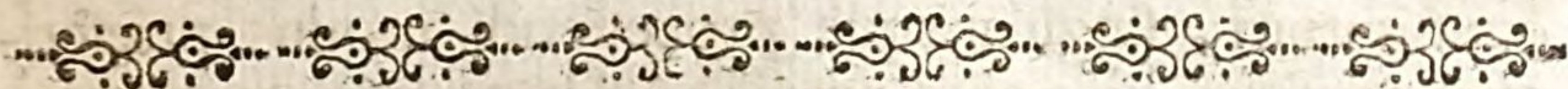
Respon-
sum.

Land : Reuter so ernstlich anbefohlen / denen Beamten selbst auch zu thun im Rechten / gestalten Sachen nach / nicht verboten. Die Spolien : Klage auch nur dem ver-
stattet wird / *qui injuste possessione excidit. GAIL. lib. 2. obs. 75. n. 10. ZIEGLER. de restit. Spoliat. cap. 3. §. 6.* Da herge-
gen gegenwärtige Destructio auf gedoppelte Veranlassung der Schur : Fürstl. Regierung geschehen ; zu geschweigen / daß der Rath nicht einmal possessionem erhalten / son-
dern das Gebäude contra nunciationem vi & clam auf-
gerichtet / Dabey die Contradiction von denen Fürstl. Be-
amten immer continuiret worden / *non vero defendit jus ejusmodi violentos occupatores aut invasores, nec restitu-
tionem concedit. GUTIEREZ. Canon. quest. lib. 1. cap. 34. n. 76. GABRIEL. lib. 5. tit. de Rest. Spol. concl. 5. n. 24.* So halten
wir aus diesen und andern im Bericht angeführten Ur-
sachen davor / daß die Fürstl. Beamten solches Häus-
gen wieder aufzubauen nicht verbunden. In eandem
etiam sententiam respondit in alio casu Inclyta FACULTAS
JURIDICA HELMSTADIENSIS *Mens. Majo An. 1721.* verb. Hat die
Spaldingin einen Anschüßel an ihre Scheune hängen
lassen / wodurch der Rath : Verwandte Bart verhindert
worden / den nothdürfftigen Wind in seine Dresch Scheu-
re einzunehmen / Dannenhero dieser auch bewogen wor-
den / derselben novum opus zu nunciiren / worauf die In-
hibition erfolgt / nichts destoweniger aber die Spaldingin
contra inhibitionem mit ihrem Bau fortgefahren / und sich
ad cautionem de iterum demoliendo in omnem eventum
anerbotten / da dann hernach Bart das aufgebaute so-
genannte Anschüßel selbst wieder herunter werffen lassen /
wogegen die Spaldingin actionem spoli instituit. Als
nun die Partheyen verfahren / und nunmehr ad senten-
tiam submittirt / so entstehet zuerst die Frage : Ob der
Kläger

Klägerin angestellte *Action fundirt* seye? Nun sollte
 man zwar zu anfangs *ad affirmativam* billich incliniren/
 anerkennen der Beflagte und Nunciant sein *Jus contradi-*
cendi bey der Spaldingin ihren Bau behörig nicht erwies-
 sen / vielmehr die Spaldingin *Inhibitoria* wider Barten
 ausgewürcket / und dann bekanten Rechts / Daß in
 dergleichen eigenmächtigen Vornehmen und Niederreis-
 sung, wie der Consulent Bart vorgenommen / Die *actio*
Spolii ex Can. redintegranda & cap. saepe contingit. X. de resti-
tut. Spoliat. allerdings Platz ergreife / dannenhero es schei-
 net / als ob die Spaldingin billich in *pristinum statum*
 wieder gesetzt / und das *Spolium* restituirt werden müsse.
 Alldieweiln aber dahingegen ausgemachten Rechts/
quod actio spolii tum demum competat, quando spoliatus
juste possessione sua dejectus, dergleichen doch sich allhier
 nicht findet / vielmehr aus denen Actis und der commis-
 sarischen Relation erhellet / Daß Klägerin mit des Beflag-
 ten höchster Præjudiz das Anschüssel ihrer Scheure an-
 gehängt / und dadurch dessen *servitutum legalem*, welche
in L. ult. Cod. de Servitut. fundirt ist / nemlich benöthigten
 Wind in seine *Aream* einzunehmen / und die Spreue von
 dem Getraide zu *secerniren* / verhindert / folgsam daraus
 die *Emulation* der Spaldingin nicht undeutlich abzuneh-
 men / indeme dieselbe just zu der Zeit / als das Korn wie-
 der in die Scheure gesamlet gewesen / das Gebäude
 recht *intempestive* richten lassen / und dadurch den Con-
 sulenten an Ausdreschung des Kornes zur Saat / behin-
 dert / und einen mercklichen Schaden verursacht / wor-
 aus also die *Emulation*, welche die Herren Commissarii
 eine rechte Bravade nennen / nothdürfftig erscheinet / zu-
 maln da noch darzu der Consulent durch abgehörte Zeu-
 gen eine andere *Servitutum*, nemlich der Ausfahrt / *per*

aream vicinæ, und derselben vierzehnjährige Possession
 angibt / worzu dieses kommt / daß das Gebäude ihr we-
 nig Vortheil / außer der intendirten Belustigung / bringen
 kan / hingegen dem Raths Verwandten Bart einen con-
 siderablen Schaden zugefüget / de quibus præsumtionibus
 æmulationis vid. SAM. STRYK. *Dissert. de æmulat. cap. 4. n. 6. seqq.*
 item *Dissert. de jur. Prohib. exstruct. molendin. cap. 2. sub rubrica:*
de jure prohibendi privat. ex capit. immin. damn. §. 8. ibique al-
legat. Dd. mithin der in denen rationibus dubitandi ange-
 führte Zweifel / daß wann Beklagter sein Jus prohiben-
 di behörig nicht erwiesen / durch desselben nothdürftig
 Dargethane servitutem legalem, welche Klägerin auf kei-
 ne Weiß zu beeinträchtigen befugt war / entkräftet wird /
 nichts hindert / daß doch gleichwohl der Klägerin man-
 data inhibitoria de non demoliendo wider Beklagten / de-
 nen er billich Parition leisten sollen / ergangen / in Betracht
 eines theils / wie dieser mandatorum insinuation zu rechter
 Zeit geschehen / nicht Dargethan / andern theils auch Be-
 klagter zu excusiren war / da die Klägerin contra prohibi-
 tionem judicalem nichts destoweniger in ihrem Bau fort-
 gefahren / daß er pro conservatione juris sui, etwas ge-
 than / und den so höchstschädlichen Bau per destructio-
 nem in continenti wieder herunter geworffen / allerma-
 fen sonst bey fernern dessen Anstand seinen Früchten ein
 unersetzlicher Schade wäre zugezogen worden / also die
 Klägerin die darauf erfolgte Demolirung / tanquam da-
 mnum sua culpa datum, ihr selbst imputiren / dahingegen
 aber dem Kläger vorkommenden Umständen nach, dadurch
 der Effectus des Interdicti quod vi aut clam angedeihen
 muß; in hoc enim bello defensionis & recuperationis quod
 jure licitum & permissum est, spolia & damna non restituun-
 tur, sed imputantur primo invasori quoniam scivit, damna,
 spolia

spolia & mala plura violentiam concomitari, quæ si pacem amasset, nec turbas maluisset, ipse vim omittendo, & jure ordinario experiundo, præcavere potuisset. PFEIL. *consil.* 29. num. 10. 14. & 15. Als gehen demnach in Erwägung sozthaner Umstände, unsere rechtliche Gedanken dahin, daß die von der Klägerin angestellte actio spoli non fundirt seye / 2c. 2c.]



CAPUT VII.

De processu in causis Jura luminum & fenestrarum respicientibus.

§. I.

HÆc de actionibus & remediis ratione luminum & fenestrarum competentibus. Quod ad forum seu Judicem attinet, is est ordinarius, & qui alias super quacunque alia controversia adeundus; & quia causæ jura fenestrarum respicientes sunt civiles, inde consequens est, illarum cognitionem & dijudicationem non nisi ad eum, qui Jurisdictione Civili inferiori seu bassa gaudet, der die Niedergerichtbarkeit oder Erbgerichte hat, pertinere. WERNER. *Observat. pract. voc. Sent.* ERTEL. *prax. aur. de Jurisdic. infer. lib. 1. cap. 1. obs. 1.* Idem vero modus procedendi regulariter heic servatur, qui in aliis de jure communi & usu fori obtinet causis; hoc saltem notandum, quod contro-

De Judice competente in causis Jura fenestrarum respicientibus.

Modus procedendi idem est, qui de jure communi.

causæ ta-
men hæ
summariter
tractantur.

In nonnul-
lis locis pe-
culiare ju-
dicium con-
stitutum
singulariis-
que proce-
dendi mod^o
præscri-
ptus cer-
nitur.

Norimber-
gæ causæ
ædificio-
rum venti-
lantur in
peculiari
Dicafterio
vulgo das
Bau: Ge-
richt dicto.

Personæ
hoc Judi-
cium con-
stituunt.

Modus
procedendi
in hoc judi-
cio.

versæ super luminibus & fenestris exortæ perinde ut reli-
quæ causæ ædificiorum, Bau: Sachen, sint *summaria*,
inque iis celeriter, & levato, ut ajunt, velo procedatur,
arg. l. 12. §. 7. Cod. de ædific. privat. Kayserl. Cammer: Ge-
richts: Ordnung part. 3. tit. 3. §. antepenult. & seq. STRUV.
Dissert. de ædific. privat. th. 81. MEV. ad Jus Lubec. part. 3. tit.
12. art. 15. num. 26. BREMEN. de caus. summar. part. special. 1.
cap. 5. lit. A. In quibusdam tamen locis peculiare judicium
constitutum, singularisque procedendi modus præscri-
ptus cernitur, hinc ante omnia ad statuta cujuscunque lo-
ci erit respiciendum. Ita in *Illustri Republica Norimbergenſi*
Controversiæ de ædificiis vel noviter, sive ex parte sive in
totum condendis, vel mutandis, ampliandis & reficiendis
vel etiam destruendis, nec non de ædificiorum partibus
& accessoriis, altitudine sc. & projectis jure luminum, stil-
licidii projiciendi, Menianis, Caminis, aliisque, de quibus
in *Reformat. Noric. tit. 26.* abunde agitur, in *peculiari quodam*
Dicafterio, vulgo das Bau: Gericht dicto, ventilari & di-
rimi solent. Hoc exercent tres ut plurimum ab *Illustri Or-*
dine septemvirali proximi Domini Consules Senatores, tres
priores *Dicafterii Civitatis*, Stadt: Gerichts, totidem-
que interioris tribunalis des Unter: Gerichts Domini Sca-
bini, ita tamen, ut quoties hoc forum pulsatur, non omnes
simul, sed singulis vicibus, ex qualibet classe Senatorum,
Dicafterii civitatis & inferioris, unus tantum huic judicio
intersint, in consilium etiam adhibentur jurati civitatis opi-
fices, qui oculari inspectione ædificia perquirant, animique
sui sensa de controversiis exortis prodant, quæ ratio est,
quod in *Reformat. Noric. tit. 1. L. 4.* mentio fiat der verord-
neten Bau Herren und Werck: Leute. Deciduntur au-
tem in hoc Foro Controversiæ *summarie* de simplici & pla-
no, ita sc. ut uno eodemque die ad judicium hoc forman-
dum

dum determinato, partes litigantes in loco controverso actiones suas, exceptiones, replicas & duplicas per Procuratores suos ad calamum dictitari, & Documenta ad causam facientia produci ut & testes, si id commodè fieri possit, examinari curent, factaque deinde submissione in causa, brevique refutatione eorum, quæ a duplicante noviter forsitan in factò sunt allegata, quod communiter die *Neurungs/Anthung* vocant, Domini judicantes una cum juratis civitatis opificibus, *denen geschwohrnen Berckseuten* / de qualitate rei controversæ ocularem inspectionem illico adhuc capiant. Tandem exploratis opificum juratorum, qui huic Judicio interfuerunt, relationibus, & Dominorum Consiliariorum judiciis, sententia, quam primum fieri potest, tentata quandoque prius adhuc amabili compositione, publicatur partibus, & ita lis dirimitur. vid. *Reformat. Noric. tit. 26. L. 15.* conf. maxime Generosus Dn. CHRITOPHORUS SCHEURL. & *Defersdorf in Dissertat. de Judic. Reipubl. Norimb. c. 5. §. 3. 4. & 5.*

§. 2.

Quod si reus de servitute forte luminum debita & denegata, conventus contumax esset, *Jure Romano* immisissio in bona competere, constat ex *l. 18. ff. si Servit. vindic.* *ibique BRUNNEMAN.* vid. *DONELL lib. 11. cap. 16. lit. C.* Sed hodie secundum *Rec. Imper. de An. 1654. §. würde hierauf 36.* reo emanente, lis pro negative contestata habetur, actor ad probationem admittitur [ubi tamen articuli iterum communicantur Reo ad danda & formanda Interrogatoria, sicut & ad omnes alios actus citandus contumax] & ita proceditur usque ad [sententiam definitivam ejusque] executionem. JOH. FRID. RHEZ. *J. publ. l. 4. tit. 8. §. 9. 13. &*

Quomodo
procedatur
adversus
reum con-
tumacem?

15. [STRYK. *introducet. ad Prax. forens. cap. 6. §. 5. GAIL. 1. obs. 59. num. 4.*] in qua tamen etiam hodie simulacrum est veteris immisionis in bona.

§. 3.

De executione ad-
versus eum,
qui contra
servitutum
aliquid ex-
truxit.

Finita deinde lite, Executio secundum *Jus Romanum* ex *L. 5. Cod. de Servitut.* ita fieri debet, ut si quid adversa pars contra servitutem extruxerit, ad pristinam formam revocetur, damni etiam ratione habita; hinc in *L. 8. Cod. eod. is*, qui in alieno pariete fenestram non jure fecit, non tantum opus suis sumtibus tollere, sed & integrum parietem restituere jubetur. [BRUNNEMAN. *ad L. 5. & 8. Cod. de Servit. & aqu.*] Jus vero NORICUM. *tit. 26. L. 16. §.* so jemand ic. ita procedere jubet: Daß derjenige / so eines Un-Baus (quod fenestras in meo, aut versus mea prædia non jure fecerit, vel quod meis fenestris injuria offecerit,) überwinden würde / deme / so ausgesprochen, unverzüglich nachkommen, und solchen Un-Bau auf sein selbst Kosten wieder um ohne des Gegentheils Entgeld und Schaden wiederum hinweg thun, (hucusque convenit cum *Jure Romano*,) und wo er hierinnen ungehorsam erschiene, ihm auf Anhalten des Gegentheils, durch die Bau-Richtere, nach Gelegenheit der Sachen und Gebäu, eine Zeit endlich ernennet, und bey einer namlichen Straffe dem ergangenen Entscheid und Urtheile Folgen zu thun gebotten werden solle.

§. 4.

Appellationes in cau-
sis ædificio-

[*Apellationes in causis ædificiorum* de *Jure Civili* regulariter quidem non sunt admisibiles, MEY. *ad Jus Lubec. part. 3. tit.*

3. tit. 12. art. 15. num. 26. STRYK. in *us. modern. ad Pandect. tit. de nov. oper. nunciat. §. 13.* SCACC. *tr. de appellationib. quest. 17. limitat. 38. num. 5.* Secundum STATUTA NORICA vero provocatio a sententia in JUDICIO ÆDIFICIORUM, Bau: Gericht / lata, ad ILLUSTRUM SENATUM est permessa, neutiquam vero ad aliud extra urbem Tribunal, nequidem ad AUGUSTISSIMUM JUDICIUM IMPERII AULICUM ET CAMERALE, vid. REFORMAT. NORIC. tit. 1. L. 4. ibi: auch in solchen Bau: Sachen an kein ander Ort oder Gericht / dann für einen Rath / appellirt werden. & tit. X. Leg. 3. §. 1. verb. In Gebäu: Sachen / so vor den verordneten Bau: Herren ergangen / deßgleichen in Sachen der Rauffleut Handel / so kauffen und verkauffen / Gesellschaft / und was dem anhängig ist / belangt / soll an kein ander Ort oder Gericht appellirt werden / dann allein für ein Rath dieser Stadt / ohngeachtet wie hoch die Klag: Forderung gestellt wäre. add. Privileg. IMPERAT. MAXIMIL I. de An. 1508. ejusque Confirmatio a CAROLO V. An. 1520. fact. Generos. Dn. DE SCHEURL in ante cit. *Dissertat. de Judic. Reipubl. Norimberg. cap. 5. §. 6.*

rum de Jure Civilino sunt admissibiles. Secundum Statuta Norica vero a sententia in Judio ædificiorum lata appellare quidem fas est ad Illustrum Senatū, non vero ad aliud extra urbem Tribunal.

§. 5.

[Non ingratum, speramus, erit Lectori FORMULAM PROCESSUS in JUDICIO ÆDIFICIORUM NORIMBERGENSI in puncto fenestrarum & luminum moti, in gratiam Studioforum a theoria ad Praxin transeuntium hic subdicere. Demnach auswendig denominirte Partheyen ihrer habenden Bau: Strittigkeit halber gegen einander extrajud. vernommen / die Güte ein: und andermal tendirt worden / solche aber nichts versangen wollen / als ist auf des Klagenden L. geziemendes Anrufen das Bau: Gericht Krafft eines den 2. Augusti dieses 1698. Jahrs ergangenen Rath: Verlas.

Subjicitur Formula Processus in Judio ædificiorum Norimbergen- si in puncto fenestrarum & luminum moti.

Verlasses eröffnet / denen Partheyen der 7. Nov. zum ordentlichen Anbring- und Ausführung ihres Baustritts präfigiret / anben ihnen durch den Frohn- Botten bedeutet worden / sich mit Advocat. und Anwälzten zu versehen / und dicto die früh um 8. Uhr der kleinern / in gedachten L. Wohn- Behausung / allda das Bau- Gericht gehalten werden solle / einzufinden / welches dann auch denen geschwornen Berck- und Bau- Leuten intimiret worden. Als nun diese sich allda auf berührten Tag und Stund eingefunden / hat man / nach gethanen Vortrag / die geschworne Bau- und Berck- Leute ihrer obhabenden Pflicht wol erinnert / und dieselben an Endes- statt angeloben lassen / auch sie ermahnt / auf alles beiderseitiges Für- und Anbringen fleissige Aufmerck zu haben / hernach bey dem Augenschein alles genau zu beobachten / dann zu seiner Zeit ihre unpartheyische Relation darüber zu erstatten. Deme sie nachzukommen sich erbotten / und auf Geheiß an den Tisch gesetzt. Nach welchen beede Theil hervor getreten / für die Eröffnung dieses Ehröbl. Bau- Gerichts und übernommene Bemühung unterthänigen Dancf erstattet / und Procurator S. ihme alle rechtliche Nothdurfft bedungen / seine zu Haus abgefaßte summarische Bau- Klag producirt / mit Bitte / solche anzunehmen / zu signiren / und dem Gegentheil zur Verantwortung zu communiciren. Worauf nach beeder Theil abtreten die Klag neben der Beylag ordentlich abgelesen / angenommen / signirt / und auf wieder Einlassen allerseits Interessenten der Beklagtin Anwaldt zur Verantwortung zugestellet worden.

Und lautet solche (sub dato 5.) 7. Octobr. Anno 1689. neben der Beylag von Wort zu Wort / wie folget :

P. P. Zu

P. P.

Zu schuldiger Folge Oberherrl. ergangenen Verlasses/
 Erscheinet vor Ew. Hoch Adel. Herrlichkeit / als sei-
 nen hochgebietenden Herren constituirter Anwald des 2c.
 L. C. L. mit feyerlichster Bedingung und Vorbehalt al-
 ler seines Principaln ersprießlichen Rechts Beneficien/
 mediante litis contestatione affirmativa, und bringet gegen
 und wider Fr. M. M. L. nachfolgende Rechts gegründete
 und befugte Summarische Bau Klag für und an / fürz-
 lich sagende: Es gebe der hiermit Copialiter beykom-
 mende Extractus des G. B. W. Kauf-Briefs sub Lit. A. so
 mit seinem hiermit erlegten Originali collationirt werden
 kan / mit mehrern / was gestalten Anwaldts Principalis
 Vorfahr seel. von des auch seeligen Eltern mense Januar.
 1667. also 5. Jahr vor den L. Kauff / die Eckbehausung
 zur G. K. für frey lauter eigen / mit allen dero Recht
 und Gerechtigkeit / per Consequens auch mit allen Mau-
 ren / käuflich iusto titulo an sich gebracht / und so wol von
 ihm damaligen Käufer als jetzigen Successore Anwaldts
 Principaln / biß dahero ruhig / als ihr freyes und gegen
 niemand beschwehrtes Eigenthum genossen und besessen
 worden. Nachdem aber kurz verwichener Zeit Anwaldts
 Principal in dessen seinem Haus sich seiner zustehenden
 natürlichen Freyheit / krafft welcher einem jeden in suo
 solo usque ad coelum ædificare licet, etiamsi fiat cum alte-
 rius damno. L. 8. C. de Servitut. Mex. ad Jus Lubec. l. 3. tit.
 12. art. 2. n. 7. & 15. STRUV. de ædific. priv. §. 34. bedie-
 nen / und seiner erfordernten Nothdurfft nach / wie Ein-
 gangs ermeldet / bauen wollen / in Betrachtung weil
 solcher rechtl. Bau weder ad æmulationem noch invidiam
 geschiehet / auch Anwaldts Principaln bewust / Daß be-
 rührte

rührte seine Behaussung mit feiner Servitute altius tollendi aut luminibus officiendi, gegen jemanden / ut pote libera res, nicht verbunden / so hat jedoch solche Freyheit nach Belieben zu bauen / auf Anwaldts Principal Grund / Boden und eigenen Mauren / in welcher zwar biß dahero die L. Wittib 3. vergütterte / darunter zwey mit Stützen verwahrte Fenster / aus Connivenz hat / sie L. ganz widerrechtl. zu hindern sich unterstanden / und durch ihr nichtig Vorgeben verursacht / daß Anwaldts Principal mit solchem Bau zurück halten / und deßhalben ein und andere Unkosten aufwenden müssen / und zwar aus der jenseits irrig vorgestellten Meynung / als ob sie von Anno 1672. Zeit ihres beschehenen Kaufs ein jus acquisitum & servitutum ne luminibus officiatur, auf Anwaldts Principaln Behaussung erlanget hätte / Da doch der zwischen ihr L. und dem alten W. vorgegangene Kaufs - Contract Anwaldts Principaln und dessen Vorfahren tanquam tertius, noch dero liberis ædibus de jure præjudicirlich seyn / und er C. W. auch dem L. mehr / als er selbst gehabt / nicht verkaufen können.

Als gelanget an dieses Ehr: Löbl. Bau: Gerichts Anwaldts Principalis geziemendes Bitten / weilen der L. Bau so wohl denen gemeinen Rechten / als hiesigen Statuten und Löbl. Reformation *tit. 26. Leg. 3. §.* wo aber ic. gemäß / auf eigenen Grund / Boden und Mauren / wie der unbetriegliche Augenschein / falls solchen E. Hoch: Adel. Herrl. einzunehmen sich grgl. gefallen lassen werden / warum Anwaldts Principal gebührend gebetten haben will / mit mehrern klärlich demonstrieren wird / weder ad amulationem noch ex invidia *SRTUV. d. tit. 2. §. 7.* sondern zu Beförderung und erforderender Nothdurfft
und

und Erhaltung seines Hauses geschiehet / und Anwaldts Principal, rebus sic stantibus gegentheil. L. einiger habenden noch erlangten Servitut in seiner eigenen Mauer und Behaussung / mit nichten geständig und darwider gebührlich protestirt / in Rechten zu erkennen und auszusprechen / daß Beflagten nicht gebühret habe / noch zu Recht gebühre / Klägers Behaussung / als desselben eigenthümlich und unbeschwehrt Gut / mit solcher vermeintlich prætendirten Servitut zu graviren / sondern daß berührte Behaussung und eigene Mauer von solcher Dienstbarkeit frey und ledig / und mithin Anwaldts Principal in seinem vorgenommenen Bau / wie derselbe ihme gefällig seyn / und seines Hauses Nothdurfft erfordern möchte / fortzufahren wol befugt / und sie L. der Ursachen halber solchen nicht verwehren könne / und das mit Abtrag Kosten und Schäden. Hierüber und was sonst gestalten Sachen und Umständen nach nütliches gebetten werden kan / mag oder soll / das Hoch-Adel. MildRichterl. Amt decenti & humili studio implorirend.

Salvo.

C. N. E.

Die Benlaag Lit. A. war dieses Inhalts.

Extract.

des G. B. W. Kauf-Briefs.

Ich C. &c. &c.

Als nun Beflagter Anwaldt diese Klag neben der Benlaag

lag Lit. A. samt dem Original empfangen / hat er sich vor die Communication bedancket / neben dem Herrn P. J. P. Advocato seiner Frau Principalin und ihrem Beystand P. P. L. einen Abtritt genommen / auch nach Verfließung $\frac{1}{4}$. Stunden wieder eingetreten / besagte Beylag Lit. A. neben dem Original zurück gegeben / und folgende Exception ad calamum dictiret.

Reæ Exceptiones.

P. P.

Vor dero Hoch: Adel. Herrlichkeit erscheint M. M. L. des weyland H. L. Burgers &c. seel. hinterlassene Wittib / und thut mit Beystand ihres recht leiblichen Sohnes / des P. P. L. Burgers &c. alhier / auf die jenseits eingereichte so rubricirte Summarische Bau: Klag litem negative contestiren / und anbey excipiendi animo in möglichster Kürze anzeigen / es habe zwar klagender L. zu seinem vermeinten vorhabenden neuerlichen Bau dieses vorgebracht / sam er solchen zu Besserung dieser seiner Behausung zu führen willens seye / alleine erhellet vielmehr / daß solcher ex invidia & ad amulationem von ihme vorgenommen werde / und wie im übrigen zwar der Beklagtin hieran eben nichts gelegen / also seye zwar nicht ohne / daß hiebevorn des Herrn Baumeisters Hoch Adel. Herrlichkeit einen Vorschlag / wie dieser Streit: Sach abzuheffen / gethan habe / allein seye selbiger ganz unvorgreiflich beschehen / und hätte auch die Beklagte L. in solchen darum nicht geheelen können / alldiweiln durch solche vorzunehmen vermeinte Veränderung

Derung ihrer Behauffung und einfallenden Lichtern un-
 fehlbar wäre Schaden zugefüget worden / und seye deme-
 nach / aus hiermit beykommender Copia Kauf. Briefs sub
 signo © de Anno 1672. Den 2. Febr. dessen Original eben-
 falls zugegen / mit mehrern zu ersehen / was gestalten der
 weiland Erb. &c. C. W. Burger &c. alhier zur G. R. seel.
 diejenige Behauffung / welche hiebevör zu ermeldter
 Behauffung gehörig / und beede ihme eigenthümlich zu
 gestanden / ihr und ihrem seel. Chewirth auf Art und
 Weiß / wie selbige damaln vor Augen gestanden / und an-
 noch stehet / mit allen und jeden so wohl ihren habenden
 einfallenden / als andern Lichtern käufflich überlassen /
 welche sie so balden selbstn bezogen / und biß anhero /
 ohne des Klägers / als jetzigen possessoris der A. Behauf-
 fung zur G. R. oder jemanden anders Ein- und Wider-
 red ruhiglich besessen / und annoch besitze / inner solchen
 Zeit aber die geringste Veränderung der Lichter und an-
 dern nicht vorgenommen / sondern solche in dem Stand /
 als sie solche von ernannten W. käufflich übernommen /
 er W. auch solche vorhero selbstn lang besessen / verblei-
 ben lassen. Wie nun aber die Beflagte eben nicht zu
 dociren vermag / wann und weme solche ihre erkauffte
 einfallende Lichter auf ihr und des Gegentheils gemein
 Mauer / (worben zum kräftigsten widersprochen wird /
 daß gedachte Maur ihme allein solte zuständig seyn) ge-
 stellet worden seyn : also lieget hingegen am hellen Tag /
 daß angeregte Lichter keines wegs aus einer eingebilde-
 ten connivenz oder patienz, sondern justo emtionis titulo
 an die L. Theleute gelanget seyn / welches Recht der da-
 zumaln verkauffende W. um so vielmehr der L. Behauf-
 sung zu wenden können / um so viel mehr sonsten bekannt /
 daß solche Häuser zusammen gehöret / und sein W. Ei-
 gen-

genthum gewesen / dahero er auch / als rerum suarum arbiter & moderator gar wol der einem Behaussung etwas ab- und der andern hingegen können zu gehen lassen / ohne daß man gegentheils / alldieweiln davon in dessen Kauf-Brief nichts versehen / sich darüber zu beschwehren hat / und thut hierwider nichts / was man jenseits aus allhiesiger Löbl. Reformation tit. 26. L. 3. §. wo aber ic. anzuführen vermeinet / angemerket derselbige Text, und was noch weiters *sub eod. tit. & Leg.* begriffen / nur lediglich dahin ziehen / wann nemlich an seiten eines oder des andern Nachbarn ichtwas ex patientia & tolerantia verstatet worden / uf welchen Fall man klagernder seite gar leicht könnte recht haben / ein anders aber ist / wo es um eine bedinglich und erweißliche Gerechtigkeit / wie die Beflagte vor sich / zu thun / in welchem andern Fall in Löbl. Reformation nichts zu finden seyn wird / so zu des Klägers Vorhaben ichtwas contribuiren möchte / vielmehr wird allda / wo es um dergleichen Gerechtigkeit zu thun / zu finden seyn / daß so dann die Sache einen mercklichen Abfall leide / und der Kläger also mit seinen allegatis auf keine Weiß noch Weg hierbey werde auslangen können. Es mag im übrigen auch derselbe von der ihm zustehenden Befugnis vorgeben was er wolle / es beziehe sich selbiger auch gleich auf den MEVIUM oder STRUV. welche citato loco besagen / quod cuilibet in suo solo usque ad coelum ædificare liceat, so hat doch solches alles abermals / wie in allhiesiger Löbl. Reformation tit. 26. L. 2. ein jeder ic. seinen mercklichen Abfall / und zwar / so ihm solches höher bauen nicht durch sonderbahre Geding / Vertrag / Beschreibung / oder in andere Weg nicht benommen wäre. Wie nun aber das Jus luminum auf die Behaussung nicht ex Connivencia, welches mit einigen

Jora,

Jota, wie sonstent Gegentheil haben will / aus seinem Kauf-Brief nicht zu ersehen seyn wird / sondern durch einen ordentlich gefertigten Kauf-Contract gelanget ist; Als ist dieselbige nunmehr nicht zu verdencken / daß sie sich ihres juris quæriti halte / und nicht zugebe / daß durch einen neuerlichen Bau / ihre Behausung beunruhiget / und dero Lichter benommen oder verdunckelt werden / wordurch gar leichtlich geschehen könnte / daß bey hellem lichten Tage sie sich eines brennenden Lichtes so woln auf der Stiegen / als auch auf dem Söhlert. gebrauchen müste. Solchemnach will übel beklagte L. sich auf die acta extra judicialia bezogen / und allen in specie unabge- lanten generaliter widersprochen / um den Augenschein eben auch unterthänig angeruffen / und anbey demüthi- gen Fleißes gebetten haben / den klagenden L. mit seinem unstatthafften neuerlichen Bau-Begehren ab- und viel- mehr dahin anzuweisen / daß er hinführo der Beklagtin erworbene Gerechtigkeit ratione solcher erkauften einsal- lenden Lichter weiters nicht anfechten / sondern vielmehr sie von solchen allen / nebst Abtrag der so muthwillig verur- sachten Kosten und Schäden absolviret und gelediget seyn solle. Hierüber das Hoch-Adel. Mild Richterl. Bau- Amt um Ertheilung Rechts und Gerechtigkeit unter- thänig anrufende.

Salvo &c.

Folget nun die allegirte Benlag sub
figno o.

Ich C. W.

Nach diesen vollführten Exceptionibus bate klagender
An-

Anwald um Inspection des jenseits erlegten Original Kauf-Briefs / untern 2. Febr. 1672. & sub signo © nahm zu Verfassung behöriger Nothdurfft einen Abtritt / und erschiene nach 1¹/₂ Stunden wieder / gab ernanntes Document zurück / und brachte folgendes replicando an:

Klagenden Anwaltds Replica.

P. P.

Auf die jenseitig unstatthafte Exceptiones, erforderter Ordnung nach / per modum replicarum die Nothdurfft auf das kürzeste zu beobachten / widerspricht klagenden Anwaltds Principal zum feyerlichsten / ob solte dieser vorhabende Bau bloß ex invidia & ad æmulationem Dißseits vorgenommen seyn. Siquidem ad æmulationem aut animo nocendi aliquem ædificare non præsumatur, sed probandum. *SCÆVOL. lib. 1. conf. 134. n. 7. seq. KLOCK. vol. 1. conf. 40. & vol. 3. conf. 149. n. 128.* præsertim ubi de utile constat. Daß aber die gegentheil. L. in den von des Herrn Baumeisters Hoch-Adel. Herrlichkeit gethanen Vorschlag nicht habe verwilligen können / weilen dardurch ihrer Behaussung und Lichtern ohnfehlbar Schaden zugefüget worden wäre / so hindert auch solches nicht / in deme bekannten Rechtens und zugelassen / jedem in den seinigen zu bauen / etiam si lumina vicini obscuret per *l. 9. ff. de Servit. urb. præd.* & talis ædificatio ex consequenti in maximum vergat damnum & præjudicium vicini. *GAIL. lib. 2. Obs. 69. n. 10. BESOLD. p. 3. conf. 135. per tot.* Den erlegten L. Kauf Brief betreffend / ist zwar nicht ohne / daß in solchem die Wort: mit dero einfallenden Lichtern / begriffen / allein solche können in so weniger Anwaltds Principalit

cipalis freyer Behauffung Schaden oder präjudiciren/ Die-
 weiln 1.) der Inhalt des Kauf-Briefs dißseitigen An-
 walts Principalis Vorfahren nicht bewust gewesen. 2.)
 hat auch C.W. dem zuvor schon längst für frey verkauff-
 ten Haus der A. durch den letztern Kauf nicht präjudici-
 ren/ oder demselben eine Servitut auflegen können: Daß
 aber Beklagte nicht weiß/wie solche Lichter in die L. Mauer
 kommen/ deme wird kräftigst widersprochen/ indeme die-
 se Mauer von Gegentheil in ihrem extrajud. erstatteten
 Gegen Bericht die L. Mauren genannt/ wie sie dann An-
 walts Principalin allein zuständig ist/ und nicht gemein
 seyn kan/ alldieweiln a latere Klägers alle Signa einer ei-
 genen Mauer/ und in die 12. Schwieb-Bögen & quidem
 oben in continua serie sich befinden/ da doch in einer ge-
 mein Mauer die Schwieb-Bögen/ nach Ausweis hiesi-
 ger Stadt Löbl. *Reformation tit. 26. L. 7. §.* es wäre dann ic.
 auf beeden Seiten mit Unterschied und Abwechßlung
 gemacht werden sollen/ daß alhier wegen der continua
 serie in Principalis Mauren stehenden Schwieb-Bögen/
 ohne sonderbahren Schaden und Schwächung dieser
 seiner Mauren/ nicht hatte beschehen können; Ferner
 und so es eine gemein Mauer wäre/ würde man so viel
 tigna, als nun in der L. Mauer/ weniger das Bad/
 Schlot und das Wasserwerck anzubauen/ nicht gestat-
 tet/ noch solche mit tegulis bedecken haben lassen/ ille
 enim, qui murum tegulis & tignis cooperit, dominus muri
 censetur. PERSONAL. *de possess. quest. 7. n. 20.* Daß aber
 die Lichter eine erlangte Gerechtigkeit seyn sollen/ muß
 solches zuvor probirt werden/ cum quælibet res libera cen-
 seatur, und ohne dem wahr/ Anwalts Principalis Vor-
 fahrer solche seine Behauffung vor der L. für frey und
 eigen verkaufft hat/ daher dem Gegentheil in alle Weg

obliege, die prætendirte Servitut zu beweisen, nam de quorum justa causa extra solum allegatam possessionem non constat, in dubio potius jure familiaritatis vel precario, quam ex debito constituisse censetur. COEPOLLA *de Servitut. præd. cap. 1. n. 26.* Dann die beede Häuser ehedem jederzeit beyeinander gewesen, und besagte Lichter jure domini hineingemacht worden, und in Verkaufung des letztern Hauses der ersten frey und sonder Beschwerde verkaufften Behausung ex post facto nicht schaden, auch nicht mehr Juris in den andern transferiren können, als er selber gehabt und besessen, dann der Kauff zwischen den L. und den C. W. hat tertio nicht præjudiciren mögen. MANTIC. *de tacit. & ambig. convent. lib. 26. tit. 4.* So hat auch sich Disseitiger Principal um solchen zwischen gedachten beeden Theilen vorgegangenen Kauff zu bekümmern nicht Ursach gehabt, sondern wäre billich denen Gegentheilen als damaligen Käuffern obgelegen gewesen, nachzufragen, ob auch der damalige Inwohner der A. damit zufrieden, und seine Behausung beschwehren lassen wolle. Dann einmal kan der Gegentheil valide nicht probiren, hat auch der Zeit nicht probiret, daß er eine bedingliche Gerechtigkeit von der A. Inwohner oder Vorfahren erlangt habe, dahero so viel und lang pro libertate ædium Disseitigen Principalis zu præsumiren ist, als lang nicht evidentissime gegenüber, die von ihnen selbst allegirte bedingliche Gerechtigkeit oder Servitut erwiesen wird, und dannenhero auch denenselben vermög L. 3. tit. 26. §. doch wo 10. *Reformat. Noric.* nach seiner Gelegenheit der gegentheiligen Lichter, wie die auch Namen haben mögen, zu verbauen unbenommen seyn kan, dahero dann auch der Disseits allegirte Textus *Reformat.* in seinen Würden verbleibt, sintemaln auch L. 2. §. ein jeder
der

der Burger 1c. tit. 26. Reformat. Noric. so Gegentheil allegiret, auf einen falschen Supposito ruhet, und sein vorgewandtes Recht nicht probiret, weniger durch den Kauff erlangen können, worbey nicht hindert, daß Gegentheilin solchergestalt sich bey hellem Tag der Lichter in ihrer Behausung bedienen müste, alldieweilen sie wie ehedem Bau: Verständige vermeldet, anderer Orten sich Lichter schaffen könne. Weiln dann nun in jenseitigen Exceptionibus einige erlangte und auch die prætendirte Servitut, welche gegentheiliger Anwald doch vor allen Dingen beweisen sollen, nicht erwiesen, und mithin mit Bestand der wolbefugten Klag, einigen Abbruch nicht gethan, auch durch den vorgeschützten Kauff einig Recht nicht erlanget; also will solchemnach klagender Anwald allen unabgeleiteten per generalia widersprochen, und es um beliebter Kürze willen, darbey bewenden lassen, mit Wiederholung der sowol bey der Klag beschehenen unterthänigen Bitte, als auch dem fernern gebührliehen Ansuchen, ein hochlöblich Bau: Gericht wolle großgünstig geruhen, anwörderist in rem præsentem zu gehen, und den benöthigten Augenschein einzunehmen, und fernerhin hierauf in Rechten zu erkennen und auszusprechen, daß der Beklagtin keineswegs gebühret, dem Kläger an Auführung seines wolbefugt: und benöthigten Baues an seiner eigenen Mauren, Hindernus zuzufügen, und deswegen schuldig seye, nicht allein obbemeldten Bau ohne fernern Aufenthalt den Fortgang zu lassen, sondern auch benebst alle so muthwillig verursachte Kosten und Schäden zu erstatten, zu welchem Ende Anwalds Principalis im Fall Neuerung ex adverso verbleibet, hiermit gebührend submittirt haben will.

Hierüber und was sonst gestalten Sachen nach

nütliches gebetten werden können, oder sollen, nochmals bezeugend, und das Hochadel. mildrichterliche Bau: Gericht quam decentissime anrufsend.

Nachdem nun beklagter Anwalt neben seinem Herrn Advocato und Principaln abgetreten, und genugsame Unterredung gepflogen, ist derselbe nach 1^{er}. Stund wiederum erschienen, und nachgehends Duplicando angebracht.

Reæ Duplicæ.

In obschwebender Bau:Sach nunmehr der Gebühr nach duplicando zu verfügen / lässet die Beklagte neben andern für utiliter bekannt annehmen / daß man jenseits der in Kauff: Brief vermeldten und erkauften einfallenden Lichter geständig seyn müssen / und lieget solchemnach derselben nicht daran / ob Gegentheil L. seinen vermeinten neuerlich vorhabenden Bau ex invidia oder ad æmulationem führen wollen / sondern es seye selbige nur einzig und allein dahin bedacht / wie ihr durch ordentlichen Kauff erworbenes Recht ohngekränkt verbleiben möge / Darwider dann 1.) der jenseits allegirte L. 9. ff. de Servit. præd. urb. darinnen keinen Befehl geben kan / dieweiln weder daselbsten noch bey denen angeführten Auctoribus gegenwärtiger Casus, da man ex contractu ein Jus quæsitum vor sich hat / nicht begreifen. Ferner thut der jenseits producirte W. Kauf: Brief zur Sache nichts / dieweiln beede Häuser dem verstorbenen C. W. eigenthümlich zugestanden / und also auch ihme freigestanden / von demselben zu verkaufen / was ihme beliebig gewesen / wie dann auch Gegentheil mit seinem Kauff: Brief das geringste und wenigste nicht zu erweisen hat / (welches doch
neces-

necessario hätte seyn müssen / alldieweiln die Lichter quæ-
 stionis dazumaln schon gestanden / daß mehr ermeldte Lich-
 ter Vergünstigungs : Lichter gewesen / und er solche zu ver-
 kauffen nicht solte Macht gehabt haben. Nun aber der Ge-
 gner nichts davon aufzuweisen / als ist diß Orts nicht zu
 begreifen / worum er dasjenige / was B. W. gegen seinen
 verkauffenden Vater / als Eigern solcher beeden Behau-
 sungen nicht antehen dürfen noch können / anjeko erst an-
 sprüchig machen wolle / dafür nemlich bekannt / daß selb-
 iger kein besser Recht / als dessen Antecessor B. W. gehabt /
 uf sich bringen können / inmassen gedachter B. W. weder bey
 den Lschen Kauff / der ihme doch wissend gewesen / noch
 auch nachgehends die Zeit seines Lebens / die Abstellung der
 Lichter nicht begehret / wol wissend / quod successori non
 liceat id, quod auctori suo non licuit. *L. 11. ff. de temp. præ-*
script. & quod successor non possit esse melioris condi-
tionis, quam suus autor, hinc successor etiam tenetur
servare facta antecessorum suorum. cap. 1. ibi Dd. X. de pro-
bat. VULTEJ. vol. 1. Cons. Marpurg. 16. num. 82. & facta &
conventa prædecessorum optime ligant, & a successoribus
maxime, quando aliis jus est quæsitum, servanda sunt. BALD.
& Dd. in L. digna vox C. de LL. Betreffend die vorgeschüz-
 te Mauer / daß solche dem L. allein zuständig seye / und
 davon in der disseitigen Schrift Meldung gethan worden /
 wird den daselbst ohnversehens vorgegangenen errorem
 der unbetrügliche Augenschein derer in dem L. Haus ste-
 benden gehörigen Signorum gar leicht corrigiren / und
 mithin der Gemeinschaft der Mawren wol erweislich her-
 stellen. Worbey man es diß Orts bewenden läffet. Daß
 aber Gegentheil vorzugeben vermeinet / das Jus luminum
 seye zur Zeit noch nicht / oder zum wenigsten nur quoad
 possessionem erwiesen / dessen wird selbiger mit dem be-

reits erlegten Kauff: Brief allerdings überwiesen / Innhalts dessen nicht sowol die Possessio / als auch das verum dominium vel quasi tit. emt. hergebracht worden / und von des L. Hauses damaligen Inhabern per non factam contradictionem aut reservationem quandam allerdings genehm gehalten worden / welches mit Deme um so vielmehr zu bestärcken ist / daß so balden nach vorgegangenen Haus: Kauff die daselbst gestandene und zu dem L. Haus zugehende Thür so balden ist abgethan worden / welche Abthuung mit denen Lichtern quæstionis gewiß auch zugleich wäre vorgenommen worden / falls man / dessen jetzigen unerfindlichen Vorgeben nach / Zug und Macht gehabt hätte. Indeme nun des Gegners selbst eigenen Bekänntnus nach die Häuser ehedessen zusammen gehört / und die Lichter jure domini hineingebracht worden / so folgt unwidersprechlich / daß hoc ipso jure domini das auf das eine gebrachte Jus luminum das andere neben stehende Haus zu erdulden / mit allen Recht hat belegt werden können / und wird nunmehr es bey solchem Jure sein unverändertes Verbleiben haben müssen / alldieweiln der Gegentheil einigen Beweis wegen Abthuung der Lichter mit einigen begehrten und gegeben Revers, protestatione oder reservatione nach anderweiten hierüber ertheilten Documento, wordurch das sæpe dictum jus aufzuheben wäre / zum Vorschein nicht zu bringen vermöcht / so wird auch nicht hindern / wann dem Gegnerischen Vorgeben nach / so doch nicht erwiesen / noch in rei veritate bewiesen werden kan / man in dem L. Haus / anderweits als in loco quæstionis zu Lichten kommen könnte / Dann ein solches ist kein modus tollendi jus quæsitum, falls es ex adverso nicht erwiesen wird / allermaßen es auch nicht erwiesen werden kan. Wann
nun

nun aber dißseitiges Jus luminum, durch den erlegten Rauff-Brief/ dessen klare verständige Wort mit allen und jeden so wol habenden als ihren einfallenden und andern Lichten / quæ non otiosa neque frustranea esse aut intelligi debeant, zur Genüge erwiesen / von Gegentheil hingegen ein widriges nicht können beygebracht werden / als will beklagte Principalin acceptis accipiendis & contradicendis ihre bey denen Exceptionalibus angefügte Bitte alles Inhalts hiehero wiederholet / tacendo nichts heimgegeben / und anbey die Sache eben auch submittendo zu Hochadel. Bau-Richterl. Dijudicatur und Erkenntnus gestellet haben / mit nochmaliger demüthiger Anruffung desselben Amts.

Hierauf ist S. wegen jenseits in *Duplicis* eingemengten Neuerung und seiner derenthalben in *Replicis* gethanen Reservation abgetreten / und nach einer $\frac{1}{4}$. Stund neben seinem Principalen wieder erschienen / und folgendes angebracht.

Actoris Recessus

An statt der Neurungs-Anthung.

P. P.

Nachdeme Gegentheil in seinen *Duplicis* ein und das andere neuerlich vorgebracht / welches man flagenden theils mit Stillschweigen ungeanther nicht lassen kan / als wird 1.) zum kräftigsten widersprochen / ob hätte Beklagtin durch den Rauff-Brief ein erlangtes Recht erhalten / welchem contractui inter alios gesto widersprochen wird / als wordurch jenseits nichts erlangt werden können. 2.) Seyn einmal quæstionirte Lichten ohnfehlbarliche Vergünstig

günstigung gewesen / dann gleich nach beschenehen Ver-
 kauff die Fenster mit Stürzen behänget worden sind / wel-
 ches / wann es ein Jus quæsitum gewesen wäre / Anwalds
 Principalis Vorfahren nicht würde gestattet worden seyn /
 nemlichen die Stürzen vorzumachen. 3.) Irre sich die
 Gegnerin sehr weit / vorgebende / ob wäre B. W. der Inn-
 haber beeder Häuser alleine gewesen / sondern die beeden
 Häuser wären vor deme dem C. W. alleine zuständig / da-
 von gedachter W. das A. Haus bereits in Jan. 1667. für
 frey und absque ulla servitute erkaufft / und wäre es nach
 der Zeit nicht mehr in des Vatters Mächten / erst her-
 nach / nemlich An. 1672. in Febr. aus dem verkaufften
 Hinter-Haus ein Prædium dominans gegen die A. Be-
 hausung zu machen. 4.) Wäre die Thür auf den obern
 Gang in das Neben-Haus schon nach bescheneher Ver-
 kauffung der A. Anwalds / Principalen Vorfahren / und
 lang ehe die Lsche gekaufft / von eben gedachten Vor-
 fahren / als G. B. W. zugemauret / die Fenster aber da-
 mals / dieweiln es die Nothdurfft nicht / wie jetzt / erfor-
 dert / obgedachtermassen verstattet worden / dessentwe-
 gen es auch selbiger Zeit keiner Anhung gegen den Vat-
 ter / oder die Geschwistrigte vonnöthen gehabt / brevitatis
 ergo wird sich nochmaln auf vorhero Angebrachtes
 in passibus utilibus bezogen / und die allschon gebettene
 Submission hieher decenter wiederholet.

H. hingegen beharrete, daß die Lichter durch den
 Kauff ordentlich acquirirt und erlanget / und keine ver-
 günstigte Lichter wären / auch die Stürzen schon gewe-
 sen / als der St. G. in dem Haus gewohnt / die Thür aber
 seye erst zugemachet worden / als disseitige Principalin die
 Behausung erkaufft habe. Wann man nun ein gleiches
 Recht zu denen Lichtern gehabt / so würde man sie ge-
 wiß

wiß auch zugemacher haben. Contradicirt dem gegentheiligen Anbringen per generalia, repetirt priora, und seinen gethane n Beschluß.

Nach diesen allen *hinc inde* beschehenen *Recessiren*, womit man bis Abends gegen den Baraus zugebracht/ haben die Herren Bau- Richter und die geschwohrne Werck- Leut in Beyseyn beeder Partheyen / neben ihren Herren Advocaten und Anwälden / nach vorgegangener Anweisung den Augenschein anfangs in des Klägers L. C. L. Behausung / darnach auch in der Beklagtin Fr. M. M. L. Haus / alles erforderen Gleisses eingenommen / auch gedachte Werck- Leute zu Ablegung ihrer unvorgreiflichen Relation, wie sie die Sache befinden / auf Donnerstags den 14. Novemb. wieder beschieden worden / welche dann eodem auf dem Rathhaus in der Gerichts- Stuben erschienen / und folgende Anzeige gethan.

Relation

der geschwohrnen Werck- Leuth.

Erster Werck- Mann S. U. Zimmermann der Aeltere, hat bey seinen Pflichten, deren er nochmaln erinnert worden, folgendes referirt, vor das erste 2c.

Sind also imposito silentio dimittirt, und 4.) den 11. Decembr. darauf, weiln man für gut befunden, ante publicationem sententiæ die Güte zu tentiren, die Partheyen obigen dato erfordert, und auf dero Erscheinen erstlich der Kläger L. C. L. nebst dessen Herrn Advocato causæ Herz L. E. und dessen Anwald Proc. J. S. unter den Gerichts- Vorhang eingelassen, und ihnen vorgetragen worden, wie daß man dieselbe darum erfordert, um zu sehen, ob nicht etwann ein solcher Vergleich zwischen
 Ce ihnen

ihnen möchte getroffen werden, daß beide Theil darmit zufrieden seyn könnten, einfolglich von L. begehrt, selbst sich derentwegen vernehmen zu lassen, ob er eines Urthel und Ausspruches erwarten wolle? oder aber einen Vorschlag zu einem Vergleich zu thun gesonnen seye? Worauf obgedachter Herr L. E. vor die großgünstige Bemühung im Namen seines Principalen schuldigsten Dank abgelegt, und angezeigt: daß von Herrn N. Hochadel. Gestreng allbereit ein und anderer Vorschlag, wie dieser Sache in der Güte könnte abgeholfen werden, gethan worden, allein hätte solches auf Beklagter und L. seite niemals nichts gefruchtet, sondern wäre jederzeit recusiret, und der L. an seinem Bau gehindert worden, wie die extrajud. Acten ausweisen würden, und hat mithin erstgedachter L. angebracht, daß ihme Bau:Verständige versprochen, die Lichter durch die L. Behausung und zwar durch dero Stuben also zu führen und zu bringen, daß diese beide Lichter gar zugemachet, und er an seinem Bau nicht könnte gehindert werden, welcher Vorschlag ihme Sager am besten zu seyn erachtet, als ihme L. aber remonstriret worden, daß die Beklagtin hierin in keine Weiß und Weg, wol aber dahin willigen würde, wann nemlich die beide untern Lichter quæstionis um ein paar Schuh höher würden geführet, dardurch die L. an ihren Lichtern, auch er L. an seinem Bau ohngehindert könnte gelassen werden, hat man disseits solchen Vorschlag sich gefallen lassen, und den Gegentheil zu vernehmen gebetten. Worauf man die beklagte L. mit ihrem Advocaten, Herr D.P. und dero Anwalt Proc. H. neben ihren Beyständen ebenfalls unter den Vorhang gelassen, und denenselben obigen Vorschlag entdecket, da dann Herr D.P. im Namen seiner Principalin vor

vor die angestellte Conferenz sich ebenfalls gebührend bedanket, und angebracht, daß zwischen beeden Theilen schon ehedem ein und anders, aber seiner Principalin niemals anständige gütliche Tractaten gepflogen, auch eben dieser Vorschlag allbereit gethan worden, weiln aber sowohl der Bau als auch diese Mutation und Erhöhung der Lichter ohne Præjudiz besagter seiner Principalin Gemein: Maur nicht geführet, oder ins Werck gerichtet werden können, habe sie hierein nicht willigen wollen, wann man aber annoch einen Vergleich bey ihr auszuwürffen wisse, er solches gar gerne geschehen lassen, auch derentwegen seine gegenwärtige Principalin selber zu vernehmen gebetten. Als nun die beklagte L. selbst hierüber befragt worden, ob sie dann nicht um Freund- und Nachbarschaft willen einen Vergleich und obigen Vorschlag eingehen wolle? Daß die einfallende beede Lichter mit Stürzen höher hinauf geführet werden, dann dardurch sie derselben sowol, ja noch besser genießten könnte, hat sie sich hierzu durchaus nicht verstanden, auch ihr Haus um einen billigen Werth nicht cediren noch anlassen wollen, sondern beständig angezeigt, daß sie sich ihres getroffenen Haus: Kauffs und der darinnen erkaufften Lichter halte, und könne und möge sie sich in keinen Vergleich einlassen, seye auch vielweniger gesonnen, ihre Behausung zu verkauffen, und begehre sie niemanden etwas in Weg zu legen, wann nur sie und die Ihrigen unbeunruhiget bleiben könnte, wolte im übrigen eine Urthel erwarten, der Hoffnung lebend, daß ihr nichts Widriges würde auferlegt werden, und bäte, sie bey ihrer Erklärung zu lassen. Weiln man nun disseits sich in keinen Vergleich einlassen, und die tentirte Güte nichts verfangen wolte, als hat man dieses dem L. be-

Deutet / beede Theil dimittirt / und dann 6.) den 7. Febr. anni currentis & quidem hora 11. folgende von denen verordneten Herren Bau-Richtern verglichene Urthel denen Partheyen in Person / wie auch ihren Anwälzten dem S. und H. auf ihr Anmelden publicirt.

Urthel.

Auf angebrachte Klag erstattete Antwortt: erlegte und collationirte Documenta, alles andere Für- und Einbringen / und von beeden Theilen gethanen endlichen Beschluß / auch hierauf eingenommenen Augenschein / der geschwornen Werck-Leuth gehörte relationes, gepflogene aber Fruchtlos abgelaufene gütliche Handlung ist zu recht erkannt: daß des Klägers dißfalls angestellte Klag und Begehren keine statt habe / und also derselbe von seinem vorhabenden Bau abzustehen / hingegen die Beflagte bey den einfallenden Richtern ihres Hauses allerdings unbeeinträchtigt zu lassen schuldig und gehalten seye / die Unkosten aus bewegenden Ursachen compensirend.]

[Sequitur aliud adhuc Formulare in simili casu.

Summarische Bau-Klag
juncto petito legali.

P. P.

Zu schuldiger Folge Oberherrlich ergangenen Remissorie Verlasses erscheint vor Ew. Hoch-Adel. Herrlichkeit / als seinen Hochgebietenden Herren /
ad

ad acta legitime constituirter Anwald / des Erbarn G. R. Burgers und 2c. alhier / mit feyerlichster Bedingung aller seinem Principaln erspriesslichen Rechts beneficium und Wolthaten / und bringet entgegen und wider die J. D. Eheleute mediante litis contestatione affirmativa, nachfolgende rechts gegründete und wolbefugte summarische Bau-Klag für und an / welchergestalten laut derer bey denen transportirten actis extra judicialibus sich befindlichen Original Documentorum, die strittige und An. 1665. von G. B. gewesenen N. alhier neu erbaute gegen den N. über gelegene Behausung bereits Anno 1612. den 15. Decembr. von H. G. auf G. R. von diesem Anno 1623. den 19. Martii auf seinen Sohn G. R. ferner Anno 1632. den 30. Maji von H. H. in gleichen Anno 1649. an G. R. item Anno 1664. den 22. Jan. an die G. H. Wittib / so dann 1665. den 10. Martii an L. E. und zwar jedesmaln sub clausula : mit allen Lichtern / Trüpfen / Rechten und Gerechtigkeiten / Zu und Zugehörungen 2c. und endlich auch nach der Zeit / præcedentibus aliis adhuc possessoribus An. 1714. den 8. Aug. von M. G. W. und U. U. dessen Ehemirthin an Anwaldts Principaln G. R. sub iisdem clausulis, wie aus dem copialiter beygefügtten Kauf-Brief sub Lit. A. so mit seinem hiermit producirten Originali collationirt werden kan / des mehrern zu ersehen / iusto emptionis ac venditionis titulo transferiret / und so wol von denen vorigen sämtlichen possessoribus, als auch von dem jetzigen Successore biß dahero ruhiglich / ohne jemandes Wider-Rede und Eintrag / mehr dann 90. Jahr / und in specie gegen die jetzige D. possessoribus allein über 30. Jahr genossen und besessen worden. Wie nun in materia præscriptionum die tempora ratione possessionis vel quasi inter emptorem & venditorem conjungiret werden / mithin also

Die tempora antecessorum denen successoribus ohnstrittiger massen zustatten kommen per §. 8. *Inst. de usu. c. & long. temp. prescript. ibique* Dd. commun. in gleichen auch die Servitudes nicht nur voluntate domini constituentis expressa, sed etiam tacita atque praesumpta, sc. per longi temporis praescriptionem acquiriret werden: secundum *L. fin. in fin. Cod. de long. temp. prescript. L. 10. ff. si Servit. vindic.* Also hat auch / facta applicatione ad casum praesentem, Disseitiger Principalis ratione in seiner Behaussung habenden Lichter per quasi possessionem per tanti temporis, sc. 90. & intuitu adversarii plusquam 30. annorum decursum, a variis & diversis possessoribus continuatam, justoque insuper emtionis ac venditionis titulo concomitatam, ein solch jus quasitum erlanget / Daran er in keinerley Weis und Weg / vermög derer flaren und offenbahren Rechten beeinträchtigt werden mag / wie dann die allhiesige *Löbl. Reformation L. 3. tit. 26. §.* es wäre damitzc. ausdrücklichen dahin disponiret: daß wann einer mit Gedulten des Nachbarn einige Licht oder Trüpf 30. Jahr lang hergebracht / ruhiglich gehabt und gebraucht hätte / und solches genugsamlich beweisen möchte / er darbey bleiben / und dieselben auf seines Nachbarn Versuchen abzuthun oder zu zumachen nicht gehalten seyn solle. Worzu noch kommt / daß denen D. Eheleuten albereit ehehin von des Hochseel. verstorbenen Herrn Bau Meisters / Herrn N. Gnaden / da sie sich ebenfalls dergleichen widerrechtl. und zum größten Schaden und Nachtheil des Klägers tentirenden Bau zuführen / unterfangenen wolten / auf Vorzeigung eines von dem B. gehalten Documenti, die Verbauung der disseitigen Lichter nachdrücklich inhibiret / und solch unbefugt Unternehmens sich zu enthalten auferlegt worden / welchen Ausspruch sie auch in rem judicatam haben erwach-

erwachsen lassen / und die Zeit über hierwider nichts
 weiters tentiret / wie solches der geschwohrne Stadt-
 Steinmeß S. nebst dem Stadt-Zimmermann H. annoch
 attestiren werden / welche man auch hierüber zu verneh-
 men / unterthänigen Fleißes gebetten haben will. Deme-
 allen aber ohngeachtet / sind die beklagte J. D. Eheleu-
 the nummehr abermalen im Begriff / sothane weiland
 der S. Nahrung zum besten in ihre Hofraith ausgebroche-
 ne / und von vielen Vorfahren ruhiglich besessene Seiten-
 Lichter gänzlichen zu verbauen. Wann dann nun aber
 Anwaldts Principal nicht zu verdencken / daß er sich seines
 juris quæsitæ hält / und nach zugeben verweigert / daß
 durch einen neuerlichen Bau seine Behausung beun-
 ruhiget / und deren zu seiner Nahrung ohnentbehrlichen
 Lichter benommen und verdunkelt werden / wordurch
 auch gar leichtlich geschehen würde / daß man sich bey der
 ohne dem gefährlichen Arbeit bey hellen lichten Tag ei-
 nes brennenden Lichtes bedienen müste;

Als gelanget solchemnach an Ew. Hoch-Adeliche
 Herrlichkeit klagenden Anwaldts unterthäniges Ansu-
 chen und bitten / seinen Principaln bey seiner wol herge-
 brachten / und von seinen antecessoribus bey so vielen Jah-
 ren her ruhiglich besessenen Servitude luminum, Oberherrl.
 zu maintainiren / mithin den Gegentheil D. Eheleuthen
 mediante Sententia vörderlichst auf zuerlegen / daß sie von
 ihren neuerlich unternommenen unstatthafften Bau abzu-
 stehen / benebst hinfüro des Klägers erworbene Gerech-
 tigkeit ratione sothaner erkauften Lichter / weiters nicht
 anfechten / und denenselben alle bißhero so muthwillig
 verursachte Unkosten und Schäden zu refundiren und gut
 zu thun schuldig und gehalten seyn sollen. Hierüber und
 was

was sonst de Jure ac Stilo Inclyti hujus Judicii am nützlichsten hätte gebetten werden sollen / oder können / das Hoch-Adel. MildRichterliche Bau- Amt um Ertheilung Rechtens und Gerechtigkeit / ea qua par est submissione, instantissime implorirend.

Salvo &c.

Bestfundirte Exceptiones, juncto petito legali.

Mit Beylag sub N. 1. & 2.

P. P.

In aussen bemerckter Sache will übel Beflagter legitimirter Anwald alle und jede denen Reis in denen Rechten verordnete und zu guten kommende beneficia und Freyheiten zum kräftigsten vorbehalten / und per expressum bedungen / so dann zu Hintertreibung jenseitiger in denen Rechten ganz ungegründeten, & mero vexandi studio angetriefelten Klage / prævia Litis contestat. negat. angezeigt haben / es lege sich die Nichtigkeit jenseitiger Klage dadurch alsobalden von selbst an Tage / wann man in Betrachtung ziehet / daß flaggender Anwaldt in seiner so rubricirten summarischen Bau-Klage / an statt der zu erweisen habenden Servitutis ne luminibus officiatur, lauter ad rem ganz und gar undienliche asserta auf die Bahn gebracht. Dann was 1.) die von verschiedenen Zeiten her errichtete Kauffe / und die darinnen bemerckte Lichter betrifft / so ist zwar nicht ohne / daß in denenselben Meldung von unterschiedlichen Lichtern be-

beschiet / und wie selbige auf die angeführten Possessores transferiret worden; gang ohne ist es aber / daß das durch nur in etwas probiret worden / samb wären die erwehnten alle auf gedachte Possessores gefommene Lichter / angesehen die Giebel Lichter quæstionis an und vor sich selbst unstreitig keine berechnigte / sondern nur in so lang vergünstigte Lichter sind und bleiben / biß der daran stossende Nachbar / durch einen berechtigten Bau / oder auch auf andere Weiß und Wege / dieselbe abzuthun und zu zumachen begehret. Daher ist es dann auch geschehen / daß des Beflagten antecessorum einer / durch Anbauung einer Schupfen an des Klägers Hauß / drey dergleichen Lichter / ohnverhindert seiner / und ohne einige Widerred des Klägers antecessorum, zugemacht und verbauet hat / als woraus gang warhafftig und unumstößlich folget / daß die Lichter quæstionis keine berechnigte / sondern nur obgedachtermassen / vergünstigte seyn müssen. Welcher Satz sich dahero unumstößlich verificiret / wann aus beykommenden Extractu Erb.Briefs sub N. 1. sich gang klärlich und deutlich ergiebet / wie bereits Anno 1565. bey Aufrichtung dieses M. Hauses / dieselbe nur vor vergündte Lichter 2c. denen Rechten und der Observanz gemäß / angesehen und erkannt worden. Welchen Umstand und Qualität auch der W. erst Anno 1713. damit agnosciret und approbirt hat / wann er nach annectirten Extractu Kaufs-Abrede sub N. 2. selbst nur die hinter und vorder Lichter dem J. W. K. verkauft und gewährt / von denen Giebel und neben Lichtern aber damaln nicht das geringste deswegen gedacht worden / weiln er W. selbst wohl gewußt / daß er die Gewährschafft über quæstionirte als unberechnigte Lichter nicht leisten könne noch wolle / daß aber der W. nach der Hand dem andringenden

Den Kläger in dem beygelegten Kauf-Brief dick berührte Lichte generaliter accordiret / ist vielmehr nach gemeiner Art der Kauf-Brief-Formeln / als nach einer besondern Convention geschehen / indeme ja sonst ejusmodi jus singulare per specialem conventionem & evictionem würde exprimiret worden seyn. Posito, sed non concessio der W. hätte auch solche Lichte wider alles Recht / und absonderlich hiesige Statuta, vor berechtigt angegeben und verkaufft / welches aber aus ermeldten generalen Kauf-Brief nicht zu schließen / vielweniger zu ersehen / so hat er doch ein solches in præjudicium tertii, absonderlich aber zu Hintertreibung des Ubel-Beflagten best fundirten Gerechtsame / keines wegs thun können. Cum nemo plus juris in alium transferre possit, quam ipse habet juxta jura trita. Dergleichen Bewandnis hat es auch 2.) mit des anmaßlichen Klägers übel allegirter Possession, und vorgeschützten / aber ganz illegalen præscription / als welche in hiesig Löbl. Reformation den geringsten Platz nicht findet / sondern vielmehr Tit. 26. L. 3. §. wo aber ic. das Contrarium beweiset und darthut / zumahl wann mit obigen Beylagen auch dieses offenbahr bewiesen worden / daß sothane Lichte vom ersten precario errichtet / und auch auf solche Art ohne præjudiz, und Salvo jure, also gedultet worden; und hätte der Gegentheil bey so bewandten Dingen / die Allegirung hiesig Löbl. Reformation Tit. 26. L. 3. §. es wäre dann ic. darum wol erspahren können / weils er in dem darauf folgenden §. wo aber ic. die Limitation / und sich damit selbst zu seiner eigenen Belehrung refutiret / befindet: Zudem so ist ja bekantter massen das Bauen res liberæ facultatis, und kan nicht eher durch die præscription zurück gehalten werden / es wäre dann / daß einmals wider die Unternehmung

mung eines Baus gegentheiliger seits wäre ordentlich
 protestirt / dißseits aber dabey acquiescirt / und hierauf
 Der Cursus temporis ad præscriptionem a legibus requisitus
 zu schulden gekommen / welches man aber von Gegen-
 über um so weniger erweisen kan / so unerfindlich es ist /
 Daß dem gegentheiligen unstatthafften und unerweißli-
 chen Vorgeben nach / des vormahlig wohlseel. Herrn
 Bau-Meisters Gnaden dißseitigen Anwaldts Principaln
 Damahlen zu bauen verbotten haben soll / wie dann auch
 die jenseitig / weder in rubro noch nigro formlich ange-
 führte Zeugschafft / wider welche man sich allenfalls die
 behörige Interrogatoria & Exceptiones, excepto Juramen-
 to, reserviret / salva conscientia, ein solches wird bewäh-
 ren können. So unhinlänglich nun die gegentheilige
 Argumenta ex hactenus deductis sich ergeben / so unwider-
 sprechlich sind hingegen die jenige momenta, welche zu
 Behauptung dißseitiger Gerechtsame fortiter militiren /
 sintemalen der Bau quæstionis in denen Rechten und all-
 hiesiger Löbl. Reformation und Observanz bestens gegrün-
 det / auch allbereit bey genommenen Augenschein von des
 jetzigen Herrn Baumeisters Gnaden und Hoch-Adeliche
 Herrlichkeit / und denen geschwohrnen Werck-Leuthen /
 für rechtmässig und zu lässig erkannt / und daß dißseitigen
 Anwaldts Principaln grad in die Höhe aufzubauen un-
 verwehrt seye gesprochen worden / indeme nicht nur al-
 lein dem juri communi gemäß / daß einer auf den seinigen
 si domus, uti hic, servitutem non habet, bauen darff / wie
 er will / per *L. altius 8. Cod. de Servitut.* obgleich des Nach-
 barn Licht dardurch verdunkelt oder gar verbauet wird /
 als worwider er im geringsten keine Action hat. *L. cum
 eo 9. ff. de Servitut. urb. præd. ZOES. ad ff. d. t. GAIL. L. 2.
 observat, 69, n. 10, L. proculus 26 ff. de damn. infect.* Hier-

zu kommt noch ferner auch dieses / daß diejenige Mauer /
 worinnen die vergünstigte Lichter stehen / denen darin-
 nen befindlichen Bögen und andern Merckmahlen nach /
 gemeinschaftlich / mithin daran zu bauen / allerdings
 unverwehrt seye / zugeschweigen / daß dergleichen Be-
 fugnis ohne dem in hiesig Löbl. *Reformation* und zwar
Tit. 26. L. 2. §. ein jeder 2c. item L. 3. §. wo aber 2c. un-
 wiedertreiblich und ganz klar und deutlich fundirt und
 gegründet ist / welches alles der vorzunehmende Augen-
 schein / und die darüber zu erstatten seyende Relation
 ausfändig machen wird / worauf man es auch diß Orts /
brevitatis studio, ankommen lassen will. Allermassen
 nun aus bißherig an und bengebracht zur Genüge
 und Sonnen heiter erhellet / daß der Gegentheil nichts
 hauptsächliches / nur mit den geringsten Schein-Grün-
 den / erweisen können / und seine media concludendi sich
 anhero gar nicht schicken / consequenter seine angestellte
Actio in seiner Richtigkeit dahin fället ; Als gelanget
 solchemnach an Ew. Hoch-Adel. Herrlichkeit übel beflag-
 ten Anwaltds inständig gehorsames Bitten / es geru-
 hen Dieselbe den klagenden Anwaltdt a limine judicii ab-
 zuweisen / hingegen aber den dißseitig rechtmäßig unter-
 nommenen Bau autoritate judiciali zu confirmirn / und
 zwar mit Abtrag Kosten und Schäden / als welche refu-
 sionem das von Gegenüber wider besser Wissen und
 Gewissen angestellte Klagen gleichsam auf den Rücken
 trägt. Hierüber bezeugend / und das Hoch-Adeliche
 MildRichterliche Bau-Gerichts Officium pro largissima
administratione juris & justitiæ eo, quo decet, studio im-
 plorirend.

Salvo &c.

Beylag

Beilag sub N. 1.

Extract.

Aus E. G. G. Erb-Brief über die neue N.
de Anno 1565.

Literarum 71.

Insonderheit aber 1c. 1c.

Beilag sub N. 2.

Extract.

Kaußs-Abrede zwischen M. C. W. und J. W. R.
de dato 11. Decembr. Anno 1713.

Es kauft nemlichen der 1c. 1c.

Replicæ cum Submissione.

P. P.

Sie jenseitige nichtig und ungegründete Ex-
ceptiones nunmehr der Ordnung nach replicando
hinzuräumen / so stehet 1.) der Gegentheil in denen
ganz irrigen Gedanken / sammt wäre disseits nicht mit
dem geringsten erwiesen und dargethan worden / ob wä-
ren alle und jede strittige / und unter andern auch die
Neben- oder Seiten Lichter berechtigt gewesen / sondern
müßten

müßten so lange vergünstigte Lichter seyn und verbleiben/ biß der daran stoffende Nachbar durch einen berechtig- ten Bau/ oder auf andere Weiß solche abzuthun/ und zu- zumachen begehret. Allein gleichwie die Gerechtsame sothaner Lichter in dißseitigen Klag: exhibito sattsam und gründlich / ex diutina possessione deduciret worden/ und also keines weitem Beweißes nöthig hat / also ist daraus kein schlußlich argument zu formiren / weilm einer von des Beflagten Antecessorn durch Auerbauung der Schupfen an des Klägers 3. dergleichen Lichter / ohn verhindert seiner / und ohne einige Wider-Rede des Klä- gers / antecessorum, zu gemacht und verbauet / Ergo sind die Lichter quæstionis keine berechtigte / sondern nur vergünstigte Lichter; sintemaln was einem ex speciali con- niventia in ein oder dem andern verstattet wird / solches ist eben nicht in consequentiam zu trahiren / noch auf das üb- rige / so davon excipirt und ausgenommen / zu extendiren / Daß aber die angebaute Schupfen nur eine bloße Ver- günstigung / mithin Beflagte solche wiederum abzu- thun verbunden seye / dieses kan aus des Löblichen Hinz : Meister Aints : Protocollis erwiesen und darge- than werden / und gesetzt auch / aber nicht eingestande- nen Falls / es wäre die anerbaute Schupfen zu einer Ge- rechtigkeit erwachsen / so ist ja das bekannte brocardicum, quod tantum quisque præscribere valeat, quantum possi- de, entgegen. Bleibet demnach / es mag nun gleich mit der angebauten Schupfen sich verhalten / wie es sich im- mer wolle / Dem Kläger intuitu der andern mit auf so viele possessores transferirte und ruhiglich besessene seiten Lich- ter / sein Jus in salvo, und kan ihm von dem Gegentheil durch seinen neuerlichen Bau nichts benommen oder ent- zogen werden. So wenig nun diese argumentation von
eini-

einiger Erheblichkeit ist / von eben so geringen Schrot
 und Korn ist auch das / was aus dem beygelegten Extra-
 ctu des Anno 1565. errichteten Erb-Briefs gezogen wer-
 den will / allwo enthalten / daß die Lichter / so eröffnet wer-
 den möchten / nur vergündte Lichter seyn und bleiben
 sollen / Dann ad hoc breviter regerendo, gleichwie die Cau-
 sa possidendi sich hierinnen Zweifels ohne würde geän-
 dert haben / wann disseits mit Beflagten antecessoribus
 eine vera & irrevocabilis Servitus wäre paciscirt worden /
 immassen Ein Hoch-Edler Rath damals verisimiliter dem
 künfftig anbauenden Nachbarn unter solcher restriction
 und willführlichen Abstellung disseits habenden Neben-
 Lichtern prospiciren und consequenter freystellen wollen /
 ob er in ein dergleichen præjudicium Servitutis consentiren
 wolle oder nicht : also ist dieser modus constituendi der
 Zeithero weder beliebig noch nothwendig gewesen / weiln
 die possessio precaria schon tunc temporis, da Klägern er-
 ster possessor des S. Hauses / das jenseitige Haus selb-
 sten erbauet / und so zureden sein eigener Nachbar wor-
 den / sua sponte expiriret / so daß / was er vorhin precario,
 nachgehends jure domini besitzen können : tralatitii enim
 juris est, quod per consolidationem tollatur precarium. l. 4.
 §. 3. ff. de precar. Da nun nach der Zeit / da daß P.
 Haus / und zwar irrevocabiliter separiret / und titulo em-
 tionis venditionis hintwiederum auf andere transferiret
 worden / die vorige possessores ædium vicinarum so wol /
 als der nunmehrige Successor ein so lange und geraume
 Zeit disseitige Lichter erduldet / und niemals darwider et-
 was eingewendet / so haben so gleich die R. antecessores,
 wie bereits in disseitigen libello ausgeführt zu finden /
 ratione luminum ein jus quasitum überkommen / welches
 ihnen facto adversarii so schlechterdings nicht mehr benom-
 men

men und entzogen werden mag. Vor eins; vors andere / so erhellet ex verbis paulo post subsequentibus des von gegen über angeführten / und bey denen actis extrajud. sich befindlichen Erb: Briefs / daß daselbst nicht von einer revocatione luminum voluntaria, sondern necessaria die Rede seye / in verb. nach Nothwendigkeit der Sachen und beschaffenen Umständen / 2c. Dannenhero dann das jenseitige ungegründete Absehen um so mehrers hervor leuchtet / als der obwaltende Bau gar von keiner Nothwendigkeit / weniger zu einen besondern Nutzen ge-
 deihet / indeme der Beflagten eigenes Haus selbst dar- durch mercklich verbauet wird / sondern aus einer bösen vexa und widersinnigen æmulation / um Klägern seine biß- hero alte und durch so viel gerichtliche Käuf confirmirte Lichter-Recht und Gerechtigkeit zu intervertiren / herrüh- re / Da dann ebenfalls indubitati juris, quod nova structu- ra, quæ non est necessaria, nullamque aut satis exiguam af- fert utilitatem, sed magis suspicionem injuriamve cum in- genti jactura vicini fovet, non sit toleranda CRAVETTA. *Conf.* 876. n. 7. FACHIN. l. 1. *conf.* 34. n. 7. *seqq.* SCHWESER. *theatr.* *servit.* cap. 5. n. 18. Daß aber der W. besag bey geboge- nen extractus der Kaufs: Abred de Anno 1713. die Behau- sung nur mit ihren vor- und hinterwärts habenden Lich- ten verkaufft / und die Seiten: Lichter darinnen ver- schwiegen / thut ebenfalls nichts zur Sache / indeme er einem tertio hierinnen nicht hat præjudicirn können / da an- sonsten auch bekannt / quod ad emtores jus Servitutis tran- seat, etiamsi de eo nihil dictum sit per L. penult. §. 1. ff. *de servit. vind.* L. 3. *Cod. de Servit.* vielmehr hat W. bey der andern Verkaufung bonam fidem selbst agnoscirt / und die S. Behauffung laut des letztern Kauf: Briefs / mit allen und jeden Lichten und Gerechtigkeiten / denen je-
 zigen

higen possessoribus fäufflich übergeben / welche denen
 fauffenden R. Ehe-Leuthen ex jure antecessorum suorum
 sowol / als auch ex speciali legis dispositione ohne dem zu
 stehen müssen / Dannenhero ob legitime per præscriptionem
 acquisitum jus Servitutis, die vulgaris juris regula: nemo potest
 plus juris in alium transferre, alhier nicht anschlagen mag.
 Quantum ad 2.) Exceptionem, so thut hierwider nichts /
 was man jenseits aus althiesiger Löbl. *Reformation tit.*
26. L. 3. §. wo aber 1c. anzuführen gemeinet / angemers
 cket die darinnen sich befindliche limitation dahin zu ver
 stehen / wann einer jure familiaritatis & precario, seinem
 Nachbarn facultatem aperiendi fenestras zugestanden /
 tunc enim nulla servitus constituta videtur; ein anders
 aber ist / wo es um eine erweisliche Gerechtigkeit / wie
 deducirter massen die Klägere vor sich haben / zu thun /
 welchen Falls in Löbl. *Reformation* nichts zu finden seyn
 wird / so zu des Beflagten Vorhaben ichtwas contribui
 ren möchte / vielmehr wird allda / wo es um dergleichen
 Gerechtigkeit zu thun / zu finden seyn / Daß so dann die
 Sache einen mercklichen Abfall leide / und der Gegentheil
 mit seinen unnöthigen allegatis auf keine Weiß noch Weg
 hierbey werde auslangen können / wie dann diesen §. *Ref.*
Nor. es wäre dann 1c. in terminis also interpretiren WURFB.
in different. Jur. Civ. & Ref. Nor. & JCTI ALTDORF. in Respon-
so Juris in simili casu Anno 1690. exhibito. Daß aber die
 Lichter quæstionis keine Vergünstigung mehr seyn / son
 dern ex post, sc. a tempore distractarum adium vicini, in
 eine Servitut erwachsen / ist oben bereits zur Genüge erwie
 sen worden. Es mag im übrigen auch der Beflagte
 von der ihm zustehenden Befugnis zu geben / was er
 immer wolle / quod cuilibet in suo ædificare liceat, so hat
 doch solches alles abermals wie in althiesiger Löbl. *Re-*

format. tit. 26. L. 2. §. ein jeder ic. seinen mercklichen Abfall / und zwar / so ihm das höher Bauen nicht durch sonderbare Beding / Vertrag / Beschreibung / præscription oder in andere Wege benommen wäre / welches man von Gegenüber selbst eingestehen müssen. Wie nun vermög der disseit allegirten Documentorum, die antepossessores der strittigen S. Behausung quæstionirte Lichter bey 90. und intuitu derer D. Ehe-Leuthe / über mehr dann 30. Jahr besessen ; also hat es keiner prohibition nöthig / sondern es wird so gleich solo temporis lapsu, accedente patientia ex parte unius, & usu ex parte alterius, die Servitus ipso jure acquireret / worvon *L. fin. Cod. de long. temp. præsc.* nebst denen allhiefigen Statutis, den klaren Ausschlag giebt. Daß denen D. Ehe-Leuten die ehemalig angemaste Verbauung disseitiger Lichter niemals solle verbotten worden seyn / darbey als einer blossen contradicirung / hat man sich nicht weiters aufzuhalten / sondern es wird angeregter Zeugen deposition ein solches verhoffentlich mit mehrern comprobiren / welchem man auch über diesen momentosen Umstand abzuhören / nochmahlen unterthänig gebetten haben will / worbey der gegentheilige Anwaldt mit seinen unzeitigen kritisiren / ob wäre die angebrachte Zeugschafft unförmlich / wol hätte zu Haus bleiben können / indeme in *causis summaris*, in dem Klage libell so gleich ohne Stellung einiger articulorum, auf die Zeugschafft provociret wird / wie solches toto die der usus fori nostri lehret und darthut. Die Signa, welche sonst murum communem ausmachen / werden bekanten Rechten nach nicht attendirt / wann man weiß / wer der Erbauer der Mauer gewesen / Da nun / wie aus dem Erb-Brief de Anno 1565. erhellet / der erstere possessor das Haus und die Mauern aufgebauet / und erst 5. Jahr darnach von eben demselben

selben die D. Behaussung angebauet worden / so ist kein Zweifel / es mögen auch die Signa beschaffen seyn / wie sie wollen / daß nicht die praesumptio dominii solitarius vor den Erbauer der Wand militiren solte / ceu id ipsum pluribus demonstrat post MANZ. *de Servitut. urb. praed.* MASCARD. *concl.* 1149. n. 9. SCHWESER. *theatr. servit. tit. 5. §. 13.* Gesezt auch es wäre die Mauer gemeinschafftlich / so wird der Gegentheil hieraus nicht die geringste advantage ziehen können / indeme bekanten und ausfündigen Rechts / daß an der gemeinen Wand keiner ohne des andern Wissen und Willen etwas machen oder anbauen könne / sondern es hat hierbey die *Conditio prohibentis* den Vorzug.

arg. *L. 19. ff. de Servit. urb. praed.*

Solchemnach will nunmehr disseitigen Principalen Unwaldt sein ehemahlig petitum alles Inhalts hiehero nochmaln wiederholet / *contradictis contradicendis & reservatis reservandis*, die Sache Richterl. Erkenntnis anheim gestellet / *tacendo* nichts eingeräumt zu haben protestirt / und zu einem gedenhlichen Urthel / *sub clausula tamen reservatoria*: Si quid novi, submittere haben / *de super nobilissimum Domini Judicis officium iterum atque iterum decenter implorando.*

Salvo &c.

Duplicæ cum Submissione.

Auf die von flagenden Unwaldt eingegebene / zwar zimlich weitschweiffige aber zur Hauptsache nichts dienende Replicas, die rechtliche Nothdurfft duplicando zu verhandeln / so beruhet der

ganze Inhalt derselbigen durch und durch auf lauter Un-
 erfundlichkeit / indeme gleich Anfangs die von dem gegen-
 theiligen Anwaldt vorgeschützte unerhebliche diutina pos-
 sessio vel quasi, durch den schon allegirten *Titulum 26. L. 3. §.*
 wo aber 2c. seine abhülffliche Maas überkommen / im-
 massen dann demselben wegen der Lichter quæstionis we-
 der eine possessio vera vel quasi legalis jemals darum com-
 petiret hat / weilen seinen antecessoribus, wegen des ihnen
 wol bekannten Erb-Briefs / allezeit mala fides, dem W.
 aber und dem jetzigen Kläger per querelas antea moras,
 eine unwidersprechliche interruptio im Wege gestanden /
 welche durch die Schupsen beharrlich um so mehr be-
 hauptet wird / als die Gegentheilig fingirte conniventia
 als res facti, nicht einmal vermuthlich / vielweniger mit
 denen Zinnß Meister Amts Protocollis behörig erwiesen
 worden / einfolglich bleibt es dabey / daß gleichwie ehe-
 hin die drey / also auch noch die übrige vergünstigte Lich-
 ter / per ædificationem justam & legibus conformem, ab-
 gethan werden können.

Was dem gegenheil. Anwalde wider den dißseits
 beygebogenen Extract des Erb-Briefes bezubringen be-
 liebet hat / dasselbige ist eines Theils mit so obscuren Um-
 ständen beladen / andern Theils aber mit einem solchen
 bodenlosen facto ausgefüllet / daß es kaum einer Ant-
 wort meritirt / anermogen Kläger in Ewigkeit nicht erwei-
 sen kan / noch wird / daß der Possessor des S. Hauses auch
 Eigenthümer von denen D. ædibus jemals gewesen / einfolg-
 lich per consolidationem der beeden Häuser die precario
 eröffnete Lichter sich ex post jure domini acquiriret habe /
 his præsuppositis fällt von sich selbst hinweg / was man
 jenseits aus eben solchem fundament von einem vermeint-
 lichen

lichen jure quæsito angeführet hat. Von noch geringerer Erheblichkeit ist auch dieses Gegentheilige Eingelencf / wann man ex adverso zu colorirung des laidigen Widerspruchs angemercket / als wann Anwaldts Principales nur ad æmulationem & voluptatem, nicht aber ad necessitatem vel utilitatem das Bauen angefangen hätten / Da doch dem gegentheil. Anwaldt selbst nicht unbekannt seyn kan / quod in dubio quilibet præsumatur ædificare ad suam utilitatem principaliter & non ad æmulationem alterius GAIL. l. 2. Observ. 69. n. 30. hinc utiliter ædificantem nemo prohibere potest, cum nemini injuriam faciat, qui jure suo utitur. L. 55. ff. de R. J. Daß aber Anwaldts Principales zur höchsten Nothwendigkeit und ihrer fünfftigen Sicherheit / auch Abwendung derer bißhero vielfältig erlittenen Drangsalen / den Bau quæstionis aufzuführen begehren / ist an sich selbst Sonnen klar / und auch weiter daher vernünftig zu vermuthen / weiln eine privat Persohn / ein so ansehnlich Gebäu so schlechterdingshin commoditatis gratia, und mit so grossen Unkosten nimmermehr aufführen lassen würde. Die gegentheilige Explication über die in denen Exceptionibus angemerckte Kaufs: Abred und auch weiter hernachfolgenden Kauf: Brief: meritiret vor sich selbst wenige Reflexion / indem die omissa semper pro omissis habentur, die locutio generalis aber in literis emtionis venditionis subsecutis involviret noch lange nicht servitutem justam et ex adverso male prætenfam. Die dißseits allegirte Löbl. Reformat. §. wo aber ic. bleibt des gegentheiligen nichtigen Einwendens ohngehindert / auf seinen beständigen Grund bestehen / es mag auch der klagende Anwaldt darwider sinistre militiren / wie er nur immer will / angesehen der §. es wäre dann ic. lediglich von der Zumachung der nachbarlichen Fenster /

ohne Aufbaunung eines prædii redet / Der folgende §. darauf aber 1c. sanciret absolute, daß ein jeder in suo ædificans alterius fenestras precario appositas, allerdings verbauen könne / dergleichen præjudicium erst kürzlich in Sachen S. contra W. entstanden / und damit erwehnter §. zu dißseitigen Behuf ohnumstößlich bewähret worden. Hiernächst bleibt es ein beständig widersprochener Ungrund / daß Kläger oder seine antecessores jemals ein formales jus servitutis sich gegen dißseitige Hof: Raith per præscriptionem acquirirt haben sollen / angesehen der precario possidens allezeit in mala fide versiret / mithin als omni juris beneficio indignus, nimmermehr einige prohibitionem ædificandi gegen seinen Nachbarn erlangen kan / wie denn auch Anwaldts Principales sich nimmermehr zu entsinnen wissen / daß ihnen von des wohlseeligen Herrn Bau-Meisters Gnaden und Hoch:Adelichen Herrlichkeit jemals einige inhibition des bauens wegen geschehen seyn solle / und wollen sie es demnach gleichwohl auf die deposition der solcher wegen specificirter Werck: Leuthe / salvo quocunque jure ankommen lassen / obschon wann gleich ein solches geschehen wäre / der übel Beflagten offenbahren Gerechtsame eben so wenig præjudiciren können / so wenig der Kläger des jetzigen Herrn Bau-Meisters Gnaden und der Werck Leuthe rechtlich gemachten Ausspruch sine ulteriori causæ cognitione respectiret hat. Was endlich die Signa der Mauren betrifft / so ist un widersprechlich / daß denenselben gemäß / auf dißseitiger Seite an solcher Mauern undisputirlich aufgebauet werden kan / zumahl da Anwaldts Principales an solcher Mauer selbst theil haben / mithin ein Eigenthum an das andere setzen / dann was der Gegentheil als ein leeres und erdichtetes factum damit angeführet / als wann der ehe-

ehemahlige Erbauer des F. Hauses auch die gemeinschafftliche Mauer gebauet / und davon allein Herr worden wäre / fället nach obigen Umständen selbst den dahin / weilen Anwaltds Principales ihre Behauffung / wie es dermaln in seinen Mauern stehet / und durch die Signa von der fremden Mauer unterschieden ist / justo emtionis titulo sich acquiriret haben / und so lang dabey bestehen bleiben / bis der Gegentheil sein leeres factum mit Rechts erforderlichen Beweis wird beygebracht haben. Und wie nun aus bisherigen allen so viel klärlich erscheinet / wie daß das gegenseitige Klag: Werck auf pur lauterem Ungrund und angeblichen unerweislichen factis beruhet / und in effectu nichts anders / als eine von dem Baun herunter gerissene Vexa seye ; Als will Anwaldt nomine sui Principalis alles Siegdienliche anhero wiederhohlet / dem widrigen aber und dem in specie unabgeleiteten besten massen widersprochen / auch hierauf die rechtliche Erkenntnus alles Inhalts / wie in disseitigen Exceptionibus gebetten worden / vorgehen zu lassen / nochmals unterthänigen Fleißes angesuchet / auch hierüber im Namen Gottes submittiret / und der Gegentheilig ungewöhnlichen Neuerungs-Reservation auf das kräftigste widersprochen / und hierüber das Hoch: Adelige Mild Richterliche Amt pro juris ac justitiæ saluberrima administratione omni meliori modo, ac decenti observantia, angeruffen haben.

Salvo &c.

Urtheil.

Urthel.

Nach Anhörung der Bau-Klag / erfolgte Antwortt / erlegten Urkunden / hierauf eingenommenen Augenschein / und der geschwohrnen Werck-Leuthe gehörter Relationen / vollführter Kundschafft / verlesenen Extrajudicial-Acten / auch ferners beeder Theile Für- und Anbringen / und darüber ad definitivam gethanen Beschluß / auch hierauf ex Officio beschesehenes Nachsuchen / und so wohl vorher als hernach tentirt: aber Fruchtloß abgeloffener Güte / ist zu recht erkannt; daß die beklagte D. Wittib des Klägers Begehrten Folge zu thun / mithin vom vorhabenden Bau abzustehen / und alles in Stand / wie es indem Anno 1592. gefertigten / und in dem Gerichts-Buch Literarum genannt / befindlichen Kauf-Brief beschrieben worden / zu lassen schuldig und gehalten seyn solle / die Unkosten aus bewegenden Ursachen compensirend.]



CAP. VIII.

*Contraria Juris fenestrarum
continens.*

§. I.

Contraria hujus Juris sunt primo *Amissio Juris fenestrarum*, quæ accidere potest I.) *per legem*, ut si Statuta localia ex peculiari Status ratione libertatem naturalem restringunt, vid. *supra cap. 2. §. 19.* vel *per pacta*, ut si vicino ædes meas servas facio, ut non possint altius tolli, ut fenestræ in certa earum parte non fiant.

Amissio juris fenestrarum fit partim per leges, partim per pacta.

§. 2.

II.) Si *per Servitutes acquisitum sit hoc jus*, tunc amittitur sicuti ceteræ Servitutes: nempe a.) *tempore*, si ad tempus [vel ad certam conditionem] servitus constituta, quo pertinet §. 12. cap. 4. [nam licet servitus ad tempus ipso jure non constituatur, quod perpetua ejus debeat esse causa, vult tamen æquitas, ut eam vindicanti contra placitum obstat exceptio, per l. 4. ff. de Servitut. adeoque servitutes prædiales non ipso jure finiuntur & amittuntur, si dies venerit, aut conditio extiterit, sed jure prætorio & ope exceptionis, per d. l. 4. LAUTERBACH. Colleg. theoret. practic. tit. quemadmod. Servit. amitt. §. 1. MANZ. tr. de Servitut. præd. urb. & rustic. tit. quemadmod. Servitut. amitt. num. 35. seq.]

Amittitur Servitus fenestrarum, tempore, si ad tempus constituta.

3.) *resoluto juris dantis vel constituentis Servitutem*, si ipse *revocabile saltem dominium* habuit, quod ex autoritate legis resolvitur [v. gr. si heres fundo sub conditione legato, vel maritus fundo dotali imposuerit servitutem, vel Vasallus, Emphyteuta, & Superficiarius fundo feudali, emphyteuticario vel superficiario; nam *resoluto jure dantis*, resolvitur jus accipientis, *l. 31. ff. de pignorib.* LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. quemadmod. Servit. amitt. §. 1.*] quando vero libera voluntate pradium alienatur, jus non resolvitur, sed transfertur.

§. 3.

3.) Confusione Domini-
nii utrius-
que pradii

III.) *Confusione Domini* utriusque pradii, vid. *l. 1. & 8. ff. quemadmod. Servit. amitt.* id est, si ego vicini etiam pradii [five dominantis five] fervientis Dominus irrevocabilis [& in solidum fiam, v. gr. si aedes, in quarum pariete fenestras jure servitutis habui, vel versus quas *contra Statuta* fenestras apertas habui, meae fiunt, desinit jus Servitutis; quia res sua nemini servit. [HARPPRECHT, *ad §. ult. Instit. de Servitut. pradior. num. 31.* LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. quemadmod. Servit. amitt. §. 2. et in dissert. de Confusione. thes. 31. 44. seqq. BERGER. decis. 93. num. 1.*] Hinc si eas iterum [quamvis statim] alienem, servitus denuo nominationi imponenda, si porro ex hac fenestra, quam interim jure libertatis naturalis apertam tenui, utilitatem capere volo [alioquin liberae venduntur, *l. 30. pr. ff. de Servitut. pradi. urb.* LAUTERBACH. *antea cit. tit. §. 2.* MANZ. *de Servit. pradi. tit. quemadmod. Servit. amitt. num. 6.* BERGER. *decis. 93. num. 4. & 8.* ubi ita: a Summo Provocationum Senatu Electorali Saxo-
nico

nico in causa *Tobien Bergers contra Annen Sophien von Wedelpusch* decisum fuisse testatur; quia extinctio servitutis perpetua est, ideoque extincta servitute per acquisitionem fundi servientis, non integratur tacite servitus ejusdem fundi, sed nominatim imponenda. GOTHOFRED. *ad l. 30. ff. de Servit. præd. urban.* Et hoc procedit, etiamsi ædes istæ venditæ fuerint *cum omnibus suis oneribus mit allen seinen Beschwerten* / cum per hanc Clausulam illa tantum comprehendantur onera, quæ rei adhuc coherent. LAUTERBACH. *Colleg. theoret. præct. tit. quemadmod. servit. amitt. §. 2. et in dissertat. de Confusion. ib. 29.* Si tamen Confusio contingit per aditionem hereditatis, & heres hereditatem vendat, servitus in pristinum statum ex æquitate restituitur. *l. 9. ff. commun. præd.* ratio ibidem annectitur: quia id agitur, ut quasi tu heres videaris extitisse; cum emtor sit loco heredis, & venditori Jus suum pristinum debeat esse salvum. *l. 2. §. 18. & 19. ff. de heredit. vel act. vendit.* LAUTERBACH, *cit. §. 2. circa fin.* MANZ, *c. l. num. 7.*

Præjudi-
cium.

etiāsi
ædes fue-
rint vendi-
tæ cum
omnibus
suis oneri-
bus.

§. 4.

Quod si revocabile saltem Dominium earum ædium natus sit aut ædes in communionem redactæ sint, suspenditur tantisper servitus, [ita, ut postea finito dominio revocabili redintegretur] *l. 18. ff. de Servitut. l. 7. §. 1. ff. de fund. dotal.* ubi casus [BERGER. *d. decis. 93. num 2.* LAUTERBACH, *cit. loc. §. 2.*] quod si communi fundo meo & tuo serviat fundus Sempronianus, & eundem in communi acquisiverimus, servitus expirat; si vero non communi sed meo proprio, et tuo proprio fundo serviat fundus, quem in commune emimus, servitus non extinguatur, *l. 27. ff. de Servit. præd. rustic.*

Si revoca-
bile domi-
nium quis
nactus fue-
rit servitus
suspendi-
tur.

de prædio
communi.

[LAUTERBACH. *d. tit. §. 2.*] sicque potest servitus a communi fundo propriis sociorum prædiis deberi, & ita pars fundi, qui mihi cum altero communis est, ei fundo, qui mihi proprius est, servire. MANZ. *c. l. num. 12.* Addam & alium casum: Titius habet fundum sempronianum, Mevius tusculanum. Fundus Titii servit fundo Mevii, & vice versa fundus Mevii servit fundo Titii; fit autem, quod huncce fundum Titius & Mevius sibi invicem communicent, hoc est in communionem, quam forsan inierunt, redigant; quaritur: *an extinguatur servitus?* ratio dubitandi consistit in eo, quod res sua nemini serviat, atque communicatione fundorum Titius & Mevius fuerint Domini, Ergo. Sed decisio consistit in hoc, quod servitus pro parte retineri possit, & non personæ, sed prædio servitutes debeantur *l. 34. pr. ff. de Servitut. præd. rustic.* [LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. quemadmodum Servit amitt. §. 2.* Quod si quis utriusque prædii Dominus fiat pro parte tantum, servitus per confusionem pariter non extinguitur; *l. 30. §. 1. ff. de Servit. præd. urb. l. 8. §. 1. ff. de Servitut. l. 34. pr. ff. eod.* quia licet pro parte servitus acquiri non possit, tamen pro parte servitus tota retinetur. *d. l. 30. pr. MANZ. de Servitut. præd. tit. quemadmodum Servitut. amitt. num. 8. seqq. BERGER. decis. 93.*]

Si quis
utriusque
prædii Do-
minus fiat
pro parte
servitus
per confu-
sionem non
extingui-
tur.

§. 5.

4.) Interitum
totali alte-
utrius
prædii

IV.) *Interitum totali ædificii* siue servientis siue dominan-
tis, arg. *l. 14. pr. ff. quemadmodum servit. amitt. sc. ex stricta*
Interpretatione, l. 20. §. 2. ff. de Servit. præd. urb.
quamvis si æquitas postulavit, plerumque restituendam
censuerint esse servitutem; Exempla sunt in *d. l. 14. pr. et d. l. 20.*
Hinc existis forte ædibus, quæ servitutem luminum vel
pro-

prospectus vicino debebant, iisque reaedificatis, servitutem hanc restitui æquitas postulat, ad cuius probationem adducitur textus in *L. Servitutes 20. §. si sublatum 2. ff. de Servit. prad. urb.* ibi: *Si sublatum edificium, ex quo stillicidium cadit, ut in eadem specie & qualitate reponatur, utilitas exigit, ut idem intelligatur.* [LAUTERBACH. *Colleg. theoret. pract. tit. quemadmod. servit. amitt. §. 3.* MANZ. *de Servitut. pradior. tit. quemadmod. servitut. amitt. num. 29. 30. seqq.*] Concordat

Exustis ædibus quæ servitutem luminum vel prospectus debent, iisque reaedificatis, an servitus restituitur?

Jus Bohemicum 41. tit. 31. ubi ita sancitum: so einer ein alt Haus einriße / oder daß es eingebrannt wäre / und er wollte es wiederum aufbauen / kan und soll er weder mit der Höhe noch Breite aus dem vorigen Ziel oder Maas nicht schreiten / damit er dem Nachbarn das Licht der Fenster und ihr freyes Aussehen nicht nehme / noch abschnitte. [Et ita quoque pronunciatum fuisse ab *Inclita Facultate Wittembergenfi mens. Septembr. 1721. ad requisitionem der Regierung zu Weissenfels in causa Christoph Ernst Dörings contra Seebachen / testatur WERNHERR. Select. Observat. forens. vol. 6. Obs. 230. num. 4.*]

Præjudicium.

Contra exustis ædibus, quæ servitutem altius non tollendi, vel ne luminibus officiatur, habebant in domo vicina, iisque restauratis, servitus hæc restituitur, nec vicino permittitur, ut novas ædes obscurando, afflicto Domino afflictionem addat, quod inquam foret. Id circo semper servitutes salvæ manent, nisi Civitas aut castrum, cui Jura servitutis publicæ competierunt, ob delictum, hoc est, rebellionem, vel crimen violatæ pacis, aratrum passum aut dirutum sit, wann eine Stadt oder Schloß durch die Obrigkeit geschleift worden / quo casu restaurata licet Civitate, vel reaedificato castro, jura ista non reviviscunt, nisi specialiter

an ædibus quibus hæc servitus debebatur exustis & reaedificatis pristina restituitur servitus?

a Principe delictum condonante, restituta fuerint vid. omnino *textus notabilis in l. 21. ibique GOTHOFRED. ff. quib. mod. ususfr. amitt. add. dissert. JOH. CHRISTOPH DONAUERI de jurisdictione in alieno territorio cap. 5. §. 4.*

§. 6.

Si ædes quibus servi-
tus ne luminibus officiatur de-
beatur, fuerint collapsæ & post-
modum re-
ædificatæ,
vicinus vero Servitu-
tem debens
interea al-
tius ædifi-
casset, num
compelli
possit ad
ædes ite-
rum destru-
endas?

[Sed hic quæritur: Si ædes, quibus debebatur servitus ne luminibus officiatur, fuerint collapsæ & postmodum reædificatæ, vicinus vero, qui servitutem debet, interea temporis altius ædificasset, num compelli possit, ut ædes altius ædificatas rursus destruat, ad pristinam servitutem restituendam? Respond. Si ædes collapsæ intra 3. vel 6. annos fuerint reædificatæ pristina servitus nondum est amissa, sed vicinus ædes altius ædificatas rursus destruere tenetur, *l. 19. §. 2. ff. de Servit. præd. urban. l. 10. ff. eod.* cumque in finem reædicatori ædium competit *vindicatio utilis*, directæ enim propter ruinam ædium, qua servitus summo Jure extinguitur, non amplius locum obtinet; quia vero propter utilitatem ædes reædificatæ eadem cum prioribus esse censentur, hinc *utili actioni* locus datur. Si vero post collapsas ædes decennium fuerit effluxum, ita ut exinde colligi posset, Dominum easdem pro derelicto habere, tunc servitus est amissa. *PECCH. tr. de Servitut. tom. 1. cap. 5. quæst. 21. SCHWESER. theatr. Servitut. tit. 6. §. 11.*]

§. 7.

§.) Remis-
sione Do-
mini.

V.) *Remissione Domini*, & quidem vel *expressa*, *l. 2. ff. de Servit. præd. urban.* ubi vid. Exemplum ad materiam nostram faciens, vel *tacita*, si aliquid servituti contrarium fieri permittit, vid. omnino *l. 6. §. 1. ff. quemadmod. Servit. amitt.*
[MANZ. *tr. de Servit. præd. tit. quemadmod. Servit. amitt.*

num. 27. requiritur tamen, ut remittens habeat dominium *solitarium*, l. 34. ff. de Servitut. præd. rustic. plenum, ^{quid hic re-} l. 15. §. fin. ff. de usufr. irrevocabile & liberum, l. 5. & 7. pr. ff. de fund. dotal. LAUTERBACH. Colleg. theoret. pract. tit. quemadmod. Servit. amitt. §. 4. Hinc maritus, quia *revo-* cabile tantum habet dominium, servitutem prædio dotali de- bitam remittere nequit, quemadmodum nec imponere, l. Julianus 5. ff. de fund. dotal. LAUTERBACH. Colleg. theoret. pract. tit. de fund. dot. §. 12.] ^{quiratur?}

§. 8.

VI.) *Intermissione usus.* Olim quidem biennio, exem- ^{6.) Inter-} plo ceterarum præscriptionum, hodie per 10. inter præsentem, ^{missione} & 20. inter absentes annos l. pen. Cod. de Servitut. [Concordat ^{usus.}

Jus Bavaricum tit. 26. art. 7. ibi: Desgleichen erlischt solche auch durch einen Unbrauch / zwischen denen / welche im Land / in 10. und denen so außer Landes / in 20. Jahren. LAUTERB. Colleg. theoret. pract. tit. quemadmod. Servit. amitt. §. 5. & 6. MANZ. de Servit. præd. urb. tit. quemadm. amitt. num 75.]

Et hoc procedit tantum in *affirmativis servitutibus*; *negativa* ^{in etiam in} ^{Servitutibus} requirunt insuper servientis factum servituti contrarium, ^{negativis?} Exemplum huc pertinens dat Ictus in l. 6. ff. de Servit. præd. ubi dicit: *hæc autem Jura* (prædiorum urbanorum) *similiter* *ut rusticorum*, certo tempore non utento pereunt, nisi quod hæc dissimilitudo est, quod (jura prædiorum urbanorum) non omnimodo (non sine distinctione) pereunt non utendo, sed quædam eorum ita demum, si vicinus simul libertatem usu capiat, veluti si ædes tuæ adibus meis serviant, ne altius tollantur, ne luminibus mearum adium officiatur, & ego per statutum tempus fenestras

fenestras meas prae-fixas habuero vel obstruxero, ita demum jus meum amitto, si tu per id tempus ades tuas altius sublatas habueris, alioquin si nihil novi feceris, retineo servitutem. ANTONII PFREZII *Instit. Imperiales lib. 2. tit. 3. quaest. quibus modis amittuntur num. 5.* [*Conf. LAUTERBACH. Colleg. theoret. pract. d. tit. §. 5. STRYK. Dissertat. de non usu jur. quaest. cap. 2. num. 53. & cap. 3. num. 6. BESOLD. delibet. jur. ex lib. 8. Pandect. quaest. 18.*] Ratio est, *servitus altius non tollendi cum sit negativa*; ex parte dominantis usum proprie non requirit, sed saltem ex parte servientis solum non factum requirit, adeoque non quadrat ad regulam, quod servitutes non usu amittantur; neque usus nomine venire potest, quod *fenestras* apertas habeam, cum id jure libertatis, non servitutis faciam, *supra §. 18. cap. 2.* Alias ex hac lege Doctores colligunt, omnes *servitutes urbanas* indistincte ita (id est, ubi praeter simplicem non usum adhuc factum hominis requiritur, scilicet ut usucapiat & praescribat, v. gr. *fenestras obstruendo l. 6. 7. 32. §. 1. de S. P. V. l. 18. §. 2. ff. quemadm. servit. amitt.* W. ADAM. LAUTERBACH. *in Compend. juris sub tit. quemadmodum servit. amitt. in fin.*) amitti, hancque differentiam ponunt inter eas, & rusticas, contra quos, disputat. CHRIST. THOMAS. *Dissert. de Servit. stillicid. §. 23. 24. 25.*

§. 9.

Ut usus intermissione servitus amittatur, requiritur, ut interim occasio ad fuerit utendi,

Vt tamen usus intermissione servitus amittatur, requiritur, ut interim occasio fuerit utendi. Quid igitur juris, si unus tantum ex sociis usus fuerit servitute? Et non amitti, sed & reliquis salvum manere jus servitutis utendi, constat per l. 5. & 6. ff. quemadm. servit. amitt. nisi 1.) praedium regionibus divisum sit, quo casu, alter, qui usus non est, servitutem non retinet, *d. l. 6. §. 1. ff. quemadm. amitt.* [ubi

[ubi ratio : quia hoc in casu perinde est, atque si ab initio duobus fundis servitus debita sit, quia divisi regionibus fundi sunt,] vel 2.) nisi pluribus quidem servitus constituta sit, sed diverso tempore & loco, tunc enim si unus statuto tempore usus non sit, per ceteros Jus ejus non conservatur, quia proprium cujusque eorum jus fuit, neque per alium usurpari potuit. vid. *l. 16. pr. ff. quemadm. servit. amitt.* [MANZ *de servit. prædior. tit. quemadm. servit. amitt. num. 63. 65. & 66.* Utrum vero ad extinguendam non usu servitutem & præscribendam libertatem requiratur *bona fides, titulus, vel saltem scientia & patientia adversarii?* de eo vid. MANZ. *cit. tit. num. 103. 104. 105. 106. & seq.*

Quid si unus ex sociis servitutis usus fuerit?

§. IO.

Secundo Obstructio seu Obscuratio fenestrarum, ea fit a vicino, si vicinus ea libertate ædificandi utitur, & hac occasione nostrarum ædium luminibus officit, quod pari jure & iisdem ampliacionibus, ac nos fenestras facimus, valet. vid. *supra cap. 2. §. 10.* PETR. FRANCIS. DE TONDUTI *quest. & resolut. Civil. part. 2. cap. 88. n. 31.* [STRYK. *dissert. de damn. reb. alien. licit. illat. cap. 2. num. 153. seqq.*] Potest enim pro parte aut in totum contra ædificando vicini fenestras obscurare & occultare, per *l. cum eo 9 ff. de servit. præd. urb.* vid. DAVID. MEVIUM *ad Jus Lubec. part. 3. tit. 12. art. 13. num. 11.* [licet hic diu fenestras ibidem apertas habuerit. MANZ. *de servit. præd. tit. de servit. præd. urb. num. 209. seq.* adeo, ut nulla temporis præscriptione, etiamsi sit immemorialis, vicinus, qui fenestras aperuit, se adversus vicinum contra ædificantem tueri queat, cum ædificare in

De obstructione fenestrarum.

Hæc vicino regulariter est permissa.

adeo ut nulla temporis præscriptio contra vicinum fenestras aperire possit.

fenestras ob-
scurantem
locum ob-
tinere
queat.

Respon-
sum

suo sit res merae facultatis, cui nunquam praescribitur, nec tempore immemoriali. KLOCK, *vol. 1. conf. 18. n. 35.* MATTH. DE AFFLICT. *decis. 388.* & in specie nullam praescriptionem opponi posse, ne liceat aedificando in suo obscurare fenestras alterius, tradunt HORAT. CARPAN. *ad Statuta Mediolanens. part. 2. cap. 333. num. 28.* COEPOLLA *de Servitutib. part. 5. cap. 62. num. 5.* Accedit, quod *servitutes negativae*, quorum etiam pertinet *servitus ne luminibus officiatur*, non acquirantur a vicino, nisi praecedente prohibitione & subsequuta patientia, CARPZOV. *part. 2. const. 4. def. 13. num. 1.* Non enim hoc ipso, quod quis jus fenestras in suo aperiendi habet, continuo etiam servitus luminibus non officiendi ei competit; ergo, quo minus vicinus contra aedificet, & lumina obscuret, nisi servitute legitime acquisita, ipse prohibere non potest. BESOLD. *in delibat. jur. ex lib. 8. Pandect. quest. 11.* MANZ. *d. tit. d. Servit. praed. urb. num. 211.* Et in hanc sententiam pronunciavit *Inclyta FACULTAS Juridica FRANCOFURTENSIS mens. April. An. 1687. teste B. SAMUEL. STRYK in us. modern. ad Pandect. tit. de Servit. urb. praed. §. 12. in verb. Weilm aber hingegen 1.) die allgemeine Rechte einem jedwedern Domino vergönnen auf seinen Hof zu bauen/wie er will/also ut ad coelum usque aedificare possit, DD. ad L. altius 8. Cod. de Servit. 2.) Solche facultas aedificandi auch dergestalten verstattet ist/ ut liceat tollere aedes ad obscurandas aedes vicinas, ita ut vicino eo nomine nulla competat actio. L. cum eo 9. ff. de Servit. urb. praed. ea enim libertate, qua alteri in suo muro competit licentia fenestras faciendi, alter easdem contra aedificando obscurare potest. HENRIC. ZOESIUS *Comment. ad Digest. tit. de Servit. praed. urb. MANZ. d. tit. 2. quest. 63. num. 211.* 3.) Hiervider auch keine Praescriptio, etiamsi immemorialis sit, allegirt werden mag/ cum aedificare in re sua, sit res merae facultatis, cui*

num.

nunquam præscribitur, nec tempore immemoriali. KLOCK. *vol. 1. cons. 18. num. 35.* MATTH. DE AFFLICT. *decis. 388.* & in specie nullam præscriptionem opponi posse, ne liceat ædificando in suo obscurare fenestras alterius, tradunt HORAT. CARPANUS ad *Statut. Mediolanens. part. 2. cap. 333. num. 28.* COEPOLLA de *Servitut. urb. præd. cap. 62. num. 5.* Zumaln da niemals dergleichen Bau von dem Kläger oder dessen Vorfahren intendirt oder vorgenommen / und von dem Gegentheil inhibirt worden; jam vero notum est, servitutes negativas, quorsum etiam pertinet servitus ne luminibus officiatur, non acquiri a vicino nisi præcedente prohibitione & subsecuta patientia. CARPZOV. *part. 2. Const. 4. def. 13. num. 1.* BESOLD. de *præscript. P. 4. part. 5. princip. quæst. 5. num. 3.* Wie dann eine Servitus nicht præsumirt wird / sondern ab allegante erwiesen werden muß. JOH. PETR. ACTOLINUS *resolut. forens. 4. num. 11.* adeo, ut servitutem negare sufficiat, sine contrarii probatione. OLIVAR. RAZZAL. *decis. Rom. 1422. num. 13.* quæ probatio servitutis incumbit alleganti, etiamsi in servitutis possessione sit constitutus. PRUCKMANN. *vol. 2. consil. 21. num. 112.* Dahero auch die servitus ne luminibus officiatur, ebenfalls nicht zu præsumiren / sondern deutlich zu erweisen ist.] Nec obstat: Daß niemand seinem Nachbarn zu nahe und Schaden bauen solle; damnum enim, dum quis jure suo utitur, eveniens, non intelligi, tradit MEVIUS *cit. loc. art. 7. num. 7. & num. 15.*

§. II.

Hæc supra dicta libertas autem vicinas fenestras libere obscurandi, ob antea factas conventiones pactasque servitutes, per quas alteri jus jamjam quæsitum fuit, abrogatur, ut *responsum* lectu dignum in *responsis* LYNKERIANIS *vol. 2. resp. 200.* sequenti modo testatur: Als uns

Nisi pacta
& conventiones ob-
stant.

Respon-
sum.

Die zwischen Herrn Johann Warzingen / Chur: Fürstl. Brandenburgischen Rath / Klägern und Deducenten an einem / und Herrn Daniel Stephani / Chur: Brandenburgischen Geheimen: auch Hof: Cammer: Gerichts: Rath und Lehens: Secretario, Beklagten und Deducenten am andern Theil / ergangene Acta zugeschickt / und darbeneben über folgende Frage unser rechtliches Bedencken verlanget worden.

Quaestio.

Ob Herz Beklagter / bey allen denenjenigen / und in specie in infima contignatione, bey denen in Contractu de Anno 1569. enthaltenen vier Fenstern / welche theils in dessen Hause von seiner Zeit und von undencklichen Jahren her / in eodem statu, quantum ad infimam contignationem, vorhanden gewesen / theils in superiori contignatione, von ihme in proprio pariete respective vergrößert und gemacht / vermöge Contractuum de Annis 1569. und 1676. und deren bisherigen geruhigen Possession, in allewege zu schützen / so daß dessen Nachbar selbige nicht verbauen dürfte?

Rationes dubitandi.

Dennach, sprechen wir, und zwar auf die Frage von R. W. Ob wol Herz Kläger dafür hält, gleichwie 1.) Herrn Beklagten erlaubt ist, in seine Wand nach Belieben Fenster zu brechen, also

also ihm hingegen verstattet sey, wann schon solche Fenster, über Rechts: verjährte Zeit also gestanden, von seinem Grund und Boden, eine Wand aufzuführen, und Beflagten solche Fenster zu verbauen.

Quoad usque enim non tentaverit obscurare, & qui *fenestras* aperuerat, tentantem non *inhibuerit*, atque huic inhibitioni *acquieverit* vicinus, ut abinde *prescriptione* Jus fenestrarum constitui potuerit, semper integrum esse *edificium* in suo, quo *fenestras* obscurare liceat,

l. 9. ff. de S. P. V.

Non vero posse *inhibitionem* actoris & *patientiam* rei probare: cum tamen *patientiam* hanc probare teneatur is, qui eam allegat, quamvis in possessione *fenestrarum* sit,

PRUCKMANN. II. *Cons.* 21. num. 112.

2.) Keinesweges folget, der Beflagte hat das Jus *Stillicidii*, deswegen habe er auch das Jus *Fenestrarum*, oder gar *ne luminibus officiatur*, weil hingegen die Servitus *Stillicidii* gar wol ohne die Servitutum *ne luminibus officiatur*, bestehen kan.

l. 21. ff. d. l.

3.) Derjenige alte Vergleich, welchen in An. 1569. Beflagten's Vorfahren, und namentlich der Burgermeister Blanckenberg, mit denen Landschafft's: Verordneten, getroffen, Klägern nicht zuwider, noch Beflagten vortrüglich zu seyn scheint: 1.) dadurch dem Beflagten, oder vielmehr dem damaligen Besitzer des Hauses, nur nachgegeben ist worden, in der untersten Contignation (oder Stock) zwey kleine Fenster zu haben, jedoch dergestalt, daß solche Fenster mit eisern Gitter haben vermacht werden sollen, daß man dadurch weder gucken noch giessen können. Nun aber habe der Beflagte

flagte deren gar viere in seiner Mauer ; ohne daß er auch die zwey vergönnte Fenster um ein zimmlichs vergrößert.

Non posse vero quem facere servitutem *durior* aut *amplior* ; & quidem *ampliores fenestras*. HORAT. *CARPAN. P. 2. Statut. Mediol. c. 333. n. 25.*

Vielmehr weil Beflagter seines Vorfahren Vergleich zuwider gelebt, sey auch Klägern seines Theils denselben aufzuheben erlaubet.

1. 14. C. de *transact.* MANTICA *lib. 26. de tac. & ambig. Convent. Tit. 8. n. 1.*

Wiewol ohnedem 2.) Dieser Vergleich personal, und auf den damaligen Besitzer beflagten Hauses den Bürgermeister Blanckenberg gerichtet, also daß dessen sich weder dessen Erben noch vielweniger einiger Successor singularis, wie Beflagter, zu bedienen. So haben auch 3.) auf der Gegenseite die Lands-Verordnete erwähnten Blanckenbergen dergleichen Servitut einzuräumen nicht Macht gehabt, quoniam servitutem non potest constituere alteri, nisi praedii patientis dominus ; die Lands-Verordnete aber nur *Administratores reddituum provinciarum* und daher weil die Servitus nulla, Der Kläger deshalb, auch so gar die zwey durch solchen Vergleich *de Anno 1569.* ihm nachgelassene Fenster hinwieder zu verbauen bemächtigt. Ungehindert, wann hierwieder eingewendet werden wolte, daß dann solchenfalls ebenwol Beflagter seines theils die an der Fenster-Statt denen Lands-Verordneten vergönnte Gerechtigkeit, die Widerlage ihres Thor-Gewölbes in des Beflagten Mauer zu erbrechen, aufheben, und solche damit zugleich verbahren gehen würde.

Quoniam istud ideo non procedat, quia *Administratores*

tores illi mandatum *generale* habuerint der Landschafft Bestens zu befördern ; imo *per Procuratorem acquiri* possit, (licet non concedi) servitus, l. 42. ff. de Servit.

Und obschon 4.) Beflagter jenem alten Vergleich einen andern , den er selbst noch neulich Anno 1676. mit des Klägers Vorfahren, dem Baron von Löwen , getroffen , beyfüget , um aus beyden seine Fenster , wie sie jetziger Zeit beschaffen , in dem Stande zu erhalten : gleichwol eben daraus Zweifel entsteht , daß Beflagter das Jus fenestrarum vorhin nicht gehabt , weil er von dem Frey : Herrn sich paciscirt , daß ihme , Beflagten , auf einer Kammer eine Oeffnung zu machen , erlaubt seyn möge ; die er aber doch auch mit Gitter : Werck zu verwahren versprochen : imgleichen , daß er sich bedungen ; die Fenster , so in des Frey : Herrn Hof gehen , in etwas grösser zu machen ; welches ihme , daferne er das *Jus ne luminibus officiatur* , aus dem Vergleich de An. 1567. gehabt , ohne dergleichen neuen Contract erlaubt gewesen seyn würde. Zu dem auch eben dieses Pactum ein *Personale* zu seyn scheint , welches den Successorem singularem , als einzigen Klägern , nicht binde. Und hierüber , als der Frey : Herr von Löwen wahrgenommen , daß Beflagter die Limites solchen Vergleichs überschritten , er demselben allbereit widersprochen ; inmassen auch das neue Fenster aus der Kammer zu brechen , und die übrige in eine Gleiche zu bringen , dem Beflagten anderst nicht , dann sub conditione , verstattet worden , daß er nemlich die baufällige Scheide : Mauer auf dem Hof hinwiederum auf seine Kosten in guten Stand bringen , und nachmals die Fenster mit Gitter : Werck wol verwahren sollte ; deren keines aber Beflagter gethan , in dem

Dem er die Mauer nicht weiter verbessert, als so weit er solche, zum Behuff seines Brau- Hauses, habe brauchen können, die Fenster auch mit Gittern nicht verwahrt: Dahero auch Kläger seines Orts diesen Vergleich zu halten nicht schuldig. Und demnach, weil ihn weder dieser noch jener Vergleich weiter binde, derselbe sich der gemeinen Rechte gebrauchen, und die Fenster seines Nachbarn ex suo fundo zu verbauen sich berechtiget zu seyn erachten möge.

Rationes decidendi.

Nichts destoweniger aber, und dessen allen ohngeachtet, wenn schon Herz Beflagter mit der Præscription des *Juris Fenestrarum* sich nicht würde schützen können, wiewol das Alterthum derjenigen beyden Fenster, so in der untern Contignation von Herrn Klägern jezo gestritten worden, und solche Beflagter Anno 1671. da er sein Haus gekauft, nechst denen beyden Kammer- Fenstern, nach dem Thor- Weg hin, gefunden, allerdings zu erkennen gibt, daß sie eine sehr lange Zeit vorhin also gestanden haben müssen; wie dann auch deßhalben dahinsteht, ob nicht nach dem grossen Brand von Anno 1390. unter denen Nachbarn sich der Fenster wegen auf gewisse Masse verglichen worden: und nicht wol zu ersehen, warum die Lands- Verordnete dem Bürgermeister Blanckenbergen hätten die Fenster in der untern Wandlung nachgeben, und ihme eine neue Servitut einräumen sollen, wann sie befugt gewesen, diejenige Fenster, wohin ihre Widerlage zum Thor- Weg gesetzt worden, sowol als die andern, zu verbauen, sondern vielmehr daraus abzunehmen, daß der Bürgermeister Blanckenberg sein

sein erlangtes *Ius fenestrarum* gegen die Potentiores, mit Hinterlassung wenigst zweyer ihm vielleicht nicht so nöthiger Fenster, um so verbindlicher befestigen wollen; inmassen sich, nach laut der Worte des Vergleichs de Anno 1569. im Anfang Blanckenberg ausdrücklich beschwert, daß er ihm seine Fenster nicht bauen liesse. So kommt aber doch dem Beflagten solcher Vergleich; und daß ihm seine in der untersten Contignation befindliche Fenster nicht verbauet werden können, wol zu statten; und läßt sich derselbe gar nicht dahin deuten, daß dadurch nur allein zwey Fenster in dem untern Stock erlaubt seyn sollen. Dann es werden daselbst vorerst zwey Fenster in der Kammer, so an dem Ende des Hauses bedungen, welche mit Gittern zu verwahren: Hiernechst wird ausdrücklich noch zweyer andern Fenstern gedacht, welche eben wol nicht verbauet werden sollen. Über diese vier Fenster wird sofort im Anfang des Vergleichs einiger Fenster erwähnt; welche verbauet, und die Mauer bis an das dritte Fenster, daß der Terminus a quo von dem andern End des Hauses, wo der Thor: Weg angelegt worden, zu nehmen, geführt werden sollen; Gestalt dann Beflagter Anno 1671. da er das Haus überkommen, solche vier Fenster, nemlich die zwey Kammer: Fenster, und nechst denen noch zwey andere, bis an die Mauer des Thor: Wegs, gefunden, und dergestalt angeregter Vergleich, durch diese Beschaffenheit, welche a tempore desselben, also gewesen zu seyn, vermuthet wird, um so mehr in jetzt angeführter Deutung, so auch dessen Worten gemäß ist, bestärket wird. Dieweil auch ferner das dritte Fenster keines von denen beyden verbauten ist, dann bis an solch drittes Fenster hat die Verbauung geschehen, und die an dem einen End stehende

Fenster, deren wol zwey gewesen seyn müssen, zugemacht
 werden sollen, auch nur erwehntes drittes Fenster kei-
 nes von denen zweyen Kammer: Fenstern seyn kan, die-
 weil bis dahin das Gebäude oder Mauer zum Thor-
 Weg, nicht reicht; sondern diese Stunde zwischen de-
 nen zweyen Kammer: Fenstern und der Mauer annoch
 zwey Fenster sich befinden; weniger etwa solche dritte
 Fenster ein einzelnes seyn kan, welches nach denen zweyen
 Kammer: Fenstern folge, weil dieses der Vergleich, auch
 nach des Klägers Auslegung, (welcher nur zwey Fen-
 ster überall gesetzt haben will,) nicht gestattet, sondern
 solchergestalt entweder die zwey Fenster ausser denen
 Kammer: Fenstern, und über dieselbe, nachgegeben, oder
 kein drittes einzelnes Fenster, dessen solchergestalt nicht
 könnte gedacht worden seyn, wird statt finden müssen.
 So erfolgt daraus nothwendig, daß die vier Fenster,
 in der untersten Contignation, eingeräumt, und dem
 Hause damit das Fenster: Recht befestiget worden. Daß
 auch hiernächst die zwey Fenster, deren nechst denen
 Kammer: Fenstern gedacht wird, von diesen Kammer:
 Fenstern unterschieden seyn: solches erweist nicht allein
 der besondere Paragraphus, sondern auch das Wort:
 Andere, und daß von denenselben nicht dergestalt, wie
 von denen Kammer: Fenstern, sondern auf eine unter-
 schiedliche Art daselbst paciscirt wird: Dann von denen
 Kammer: Fenstern wird bedungen, daß dieselbe in die
 Höhe gebracht, und mit Bitter: Werck verwahrt wer-
 den solten, *quod factum erat & promissum Domini præ-*
diū dominantis; von denen andern beyden aber in separa-
 ta periodo wird nur verglichen, daß dieselbe nicht ver-
 bauet werden solten, *quod erat promissum prædiū servien-*
zis, und wird im übrigen nichts gemeldet, daß dieselbe sol-

solten geändert werden; dahero sie außer Zweifel in dem
 damaligen Stand gelassen worden. Gleichwie nun die-
 sen Vergleich der Baron von Löwen, Herrn Klägers
 Antecessor, von dessen Söhnen Herr Beklagter densel-
 ben bekommen, in seinem Vigor gelassen; also ist mit sol-
 chem den 31. May 1676. sich auf ein neues, und zwar
 auch titulo oneroso, verglichen worden, indem der Ba-
 ron von Löwen, an statt dessen, daß der Beklagte die
 Scheide-Mauer auf seine eigene Unkosten hinwieder
 aufgeführt, ihm vergönnet, nicht allein die alten Fen-
 ster größer, sondern auch eine neue Eröffnung zu an-
 dern Fenstern in der Mauer zu machen. Nun aber of-
 ferirt der Herr Beklagte, daß zur Zeit dieses Vergleichs,
 und also vielleicht schon a tempore des ersten Vergleichs,
 zum wenigst daß niemand ein anders gedencke, in dem
 zweyten Stock oder Contignation drey Fenster gewesen,
 zumal auch sonst auf einer des Beklagten Kammer und
 auf dem ganzen Saal, wie auch auf einer Stiege, kein
 Licht gewesen seyn würde, so keineswegs glaublich; und
 daher um so mehr wider solche starcke Præsumtion, über
 welche noch das Seidelische Attestatum Beklagten zu
 statten kömmt, dem Kläger, als Actori, sein Assertum,
 daß daselbst vormals, tempore conventionis, mit dem
 Herrn Baron von Löwen, nur zwey Fenster gewesen
 seyn, zu beweisen obliegen will. Zu diesen dreyen Fen-
 stern, aber hat Beklagter, vermög dieses letztern Ver-
 gleichs, de Anno 1675. noch eines in seine eigenthümli-
 che Wand gebrochen, und durch die nachgegebene Ver-
 größerung die Fenster einander gleich gemacht. So muß
 auch Kläger daß Beklagter in der untersten Wandlung
 die Kammer-Fenster größer ultra modum conventum ge-
 macht habe, erweisen. So viel aber die 2. Fenster, welche

nicht in der Mauer / sondern oben in dem Dach stehen / betrifft / weil dadurch nichts als der Himmel zu ersehen / auch Beflagter daraus mit Giessen und sonst Klägern keine Beschwerde zuzufügen gemeinet ist : mögen solche Beflagten nicht verbotten / noch ihme solche abzuschaffen zugemuthet werden.

Und weil dann so wol derer jenigen Fenster halben / welche anjeho in des Beflagten Mauer / beydes in der ersten / als der andern Contignation zu befinden / derselbe nicht so wol der Verjährung sich zu bedienen gemeinet / noch auch seine Befugnuß aus dem ihme zustehenden *Jure Stillicidii* oder Tropfen-Fall herzuführen gesonnen / wiewol die Beschaffenheit der Fenster von so langer Zeit / und nicht weniger auch erwehntes *Jus Stillicidii*, dem Beflagten nicht wenig adminiculiren. Darbeneben auch Beflagter das *Jus ne luminibus officiatur* nicht affectirt / indem er sich *fenestras futuras* (gegen den l. 23. ff. de S. V. P.) und die Art solcher Servitut durch besondere Paction bedungen / auch die Vergrößerung derselben per conventionem erlangt / und also den modum Juris Fenestrarum receptarum in Richtigkeit gesetzt : sondern hauptsächlich der obangeführten beyden Vergleiche de Anno 1675. sich zu bedienen hat ; welchen dann er seines Theils in der Einrichtung der Fenster nachgegangen / so wol auch die in einem und andern übernommene Gegen-Præstationes der Gebühr erfüllet ; biß ihnen / daß / und worinn / solches nicht geschehen (bevorab aber in Befestigung der Mauer / nach dem letzten Vergleich /) anderer und besserer gestalt dargethan wird ; der Vergleich aber de Anno 1567. von denen Lands-Verordneten / weil solche / wie bekant / nicht bloss Administratores reddituum seynd / sondern in dergleichen

Con-

Contracten / auch wann dieselbe schon auf Vereusserung zielen / vollkommene Macht und protestatem *cum libera* auch so gar ein Condominium haben / beständiger Weise wol eingegangen / zumal aber dadurch / wie am Tage / der Landschaft Nutz befördert / werden können; immassen auch dieser Vergleich per temporis *immemorialis* observantiam überflüssig befestiget ist. Und im übrigen beyde Vergleiche ex natura conventionum, welche regulariter auf eine Realitât zielen / und die Erben und Nachfahren verbindet / keineswegs personal seynd / auch in dem auf dieselbe die Constitutio servitutis, (womit das *Jus in re* angelegt /) erfolgt ist / sothane Servitut cum prædio auf alle und jede *successores* fort gebracht wird.

So erscheinet dahero so viel / daß der Herr Beklagte / bey allen denen ienigen Fenstern / so derselbe zu der Zeit der erhobenen Klage in seiner Wand gehabt / insonderheit aber in der untersten Contignation, bey denen im Vergleich de Anno 1569. erhaltenen vier Fenstern / und wie dieselbe samt denen in der andern Contignation eingerichtet / zu schützen / und dessen Nachbar ihme deren einiges zu verbanen nicht berechtiget ist.

§. 12.

Tertio, Excussio Fenestrarum, quæ alias violenta elisio appellari solet, est fractio motu durarum materialium effecta, qua alterius *fenestra* franguntur & per hoc illi damnum injuria datur. Hæc fit bifaria: prima excussio *fenestrarum* oppugnante vicino parieti nostro immixtarum, & secunda tranquillitate paceque vicini in nostro pariete extructarum. Vt autem res fiat clarior formemus casum & quidem de priori: *Mevius* luminum servitute sibi haud constituta,

De excussione fenestrarum invito vicino parieti immixtarum.

tuta, parietem suum cæcum pro lubitu aperit, atque hujusmodi spatio *fenestras* immittit, ex quibus in *Sulpitii* aream prædiumve conspiciari pollet; *Sulpitius Mevii* confinis adhortatur *Mevium* ajens: se plane non permissurum, ut *Mevius* luminum servitute sibi nondum constituta, facultatem obtineret novis ex *fenestris*, aliena negotia contemplandi; hisce se velle *Mevio* nunciare, quod, nisi *fenestras* haud dudum erectas auferret, istas brevi futuras perfractas. *Mevius* renunciat, se id jure optimo fecisse, quamvis sibi luminum servitus in *Sulpitii* prædio non sit constituta. At *Sulpitius Mevii* dicta nil curans, replicat saxis & lapidibus, hisque bonam & felicem noctem vicino adprecatur. Queritur: *An Sulpitius jure excusserit Mevii fenestras?* Neg. arg. l. 9. & 15. ff. de S. P. V. l. 8. 9. C. de Servit. l. 8. §. 5. ff. si serv. vind. l. 12. §. 2. C. de adific. privat. Quamvis pro *Sulpitio* militet regula ex l. 7. §. 3. ff. quod vi aut clam & c. siquid in nostro vi aut clam adificatum & factum, id vi aut clam destruere possumus, desumpta. REIN. BACHOV. Vol. 2. Disp. 18. th. 2. Lit. g. At respondeamus (1.) non in suo, sed in vicini puta *Mevii* prædio quidpiam fabricatum fuerat, & (2.) citata l. 7. §. 3. exstat: nisi ex magna & satis necessaria causa: alioquin officium judicis implorandum; sic rerum nostrarum defensio non nisi ob urgentem necessitatem conceditur. Denique *Jus Civile* in ejusmodi casibus prohibet vindictam privatam l. 14. C. de Judais & cælic. l. 38. §. 8. ff. ad L. Jul. de adult.

§. 13.

De excusatione fenestrarum patiente vicino erectarum,

De posteriori, ubi erectio fenestrarum pace vicini evenit, notabilis videtur casus sequens: *Javolenus* pace *Sempronii* aperit parietem suum cæcum, quo in *Sempronii* aream domumve inspicere potest, & sic luminum servitute in *Sempronii* prædio constitutam habet: *Sempronium* utpote *Javoleni* ædibus

ædibus propinquum autem tædet servitutis concessæ, & dici Javoleno curat, ut *fenestras* tollat. Javolenus illud it vicino suo. Quo factò Sempronius indignabundus excussit Javoleno *fenestras*, quæstio nunc oritur; Vtrum *Sempronius* licite hoc egerit? & respondetur quod non. Vt enim servitute jamjam constituta in suo solo pro lubitu non nemo ædificare nequit *per l. 9. ff. de S. P. V. ANDR. GAIL. 2. Observ. 69. n. 19.* Sic quoque constituta luminum servitute *fenestras* violare nefas est. Siquid igitur contra servitutis naturam & indolem ædibus alicujus debitam maligne exstructum, tunc adeundus est judex & implorandus ut prædium in pristinum statum ponatur, damni etiam habita ratione *l. 5. C. de servit.*

§. 14.

Remedia autem contra *fenestrarum* fractores sunt actio Remedia confessoria de qua supra *cap. 6. §. 5.* & actio *Legis Aquiliæ* ut contra cor- & injuriarum. Quemadmodum igitur actio legis *Aquiliæ* ruptores fe- cuivis competit, cujus patrimonium dolo aut culpa deminuitur, injusteve frangitur aliove modo corrumpitur, *l. 2. pr. l. 5. pr. l. 11. §. 6. ff. ad L. Aquil. pr. Inst. de injur. §. 13. J. de L. Aquil. l. 27. §. 5. 6. ff. ad L. Aquil. l. 40. cum seqq. ff. eodem,* & pars læsa a judice competente petere potest, ut contra inficiantem æstumatio simpla duplicetur, *l. 2. §. 1. l. 23. §. 10. ff. ad L. Aquil. l. 4. C. eod.* Vnde pœnalis, non quidem simplex, sed mixta illa vocatur actio, *vid. REIN. BACHOV. d. 5. de actionib. th. 21.* Sic quoque legis *Aquiliæ* actio competit, cui *fenestræ* a vicino vel alio sunt excussæ, servitutem luminum aut consimilem in prædio vicino habenti, *arg. l. 21. §. ult. ff. ad L. Aquil. §. 10. Inst. de L. Aquil.*

§. 15.

An Actor
neglecta Le-
ge Aquilia,
injuriarum
actione
agere
queat?

Si fenestræ alicui fractæ, an neglecta lege Aquilia, injuriarum agi possit? Affirmatur si damnum ex proposito vel dolo datum, non si per culpam; injuria enim sine dolo non infertur, *l. 5. C. de injur.* Vnde qui per culpam alterius *fenestras* fregit, injuriarum conveniri nequit, sed tantum de damno ex Lege Aquilia agendum erit, *l. 5. §. fin. ff. ad Legem Aquil.*



CAP. IX.

Affinia continens.

§. I.

Candelarum
usus
in profanis.

Explicatis contrariis late sic dictis, sequuntur affinia, quorum I.) *Candela*, i. e. *lucerna olearia* a Græco verbo *κανδήλα* est denominata, quæcunque materia, *scirpis, tæda, sevo, cera* constat. Vid. FABRI *Lexicon* sub voce *candela*. Usus candelarum in sacris & profanis est; sic si *notarius* de noctu conficit Instrumentum ad minus *tria luminaria* seu *candela* accendi debent, BRINCKMANN, *de Notariis Posit.* 30. *quæst.* 44. Imo in quibuslibet pactis contractibus & instrumentis noctu expediendis necessario *tria lumina* accendi solent e, gr. in donationibus, testamentis, in Codicillis autem noctu celebratis tria magna luminaria requiruntur, quæ est sententia POLYDORI RIPÆ, qui ad probandam thesin suam adducit,

adducit, l. 1. §. 10. ff. de inspiciendo ventre, ubi in conclavi in quo mulier parturire incipit tria lumina, ne minus ibi sint: cur nec plura nec pauciora lumina adhibeantur, ut & refutationem POLYDORI RIPÆ, vid. ap. JAC. ANDR. CRUSIUM in tr. de Nocte cap. 7. Olim etiam in auctionibus, quando nempe bona per Judicis decretum vendenda fuerunt, adjecta additionis die, præconisque voce præcedente, libellis civitatis locis affixis, accendebatur *candela* & fiebat ut MATTHÆUS de Auctionibus lib. 1. c. 12. n. 1. in fin. ait: vulgo by de brandende Kaerse. Sed hæc solennitas multis in locis in desuetudinem abiit, ut & in Gallia, & quidem jure, REN. CHOPPINUS 3. paris. ult. n. 11. testatur, captiosam fuisse istam *candelam*, locumque gratiæ & ambitioni fecisse, apud præfides auctionum parum religiosos: quam ob causam Romanus Pontifex hunc morem improbasse videtur c. cum in veteri de elect. & elect. potest. DOMINIC. MANFRELLA in Observ. ad CAPYG. LATRON. Decis. 159. n. 12. seqq.

§. 2.

De profanis ad sacra; apud Romano Catholicos per *Candelarum* extinctionem in officio, ubi una tantum relinquitur accensa, ceteris omnibus extinctis, BEATA VIRGO MARIA designatur, quæ nunquam filium suum dilectissimum dereliquit, de quo vid. PAUL. FUSC. de Visit. lib. 1. cap. 14. n. 9. Inde ut me spes tenet *candelaria*, *Festum Purificationis Beate Mariæ*, sic appellatum ab ardentibus candelis, quas hac die GELASIUS Pontifex Romanus deferri a fidelibus iussit, luperca-
libus irritis factis: quæ mense Februario agi solita teste VAR-
RONE. SERGIUS Pontifex Romanus postea Litanias publicas & Processiones huic actui solenni addidit. BEDA de ratione temp. cap. 10. ita scribit: Sed hanc lustrandi consuetudinem bene

Candelarum usus in
sacris.

mutavit Christiana Religio, cum in mense eodem, die S. Mariæ plebs universa cum Sacerdotibus ac ministris, hymnis modulata vocis per Ecclesias perque congrua urbis loca procedit, datosque a Pontifice cuncti cereos in manibus gestant ardentes, & auge-
 scente bona consuetudine idipsum ceteris quoque ejusdem Beata Matris & perpetuæ Virginis agere didicit, utique in lustratio-
 nem terrestri Imperii quinquennem, sed in perennem regni cæ-
 lestis memoriam; quando juxta parabolam Virginum pruden-
 tium, omnes electi lucentibus bonorum actuum lampadibus, ob-
 viam sponso, ac regi suo venientes, mox ad nuptias civitatis
 cum eo intrabunt. CAROLI du FRESNE Glossar. voce
candela.

§. 3.

Harum ri-
 tus in ce-
 lebrandis
 nuptiis
 quondam
 acceptus
 nunc pro-
 hibitus.

Abominabilis & horribilis olim Ecclesiæ ritus erat: quod celebratis nuptiarum solemnitatibus quidam Clericus Eccle-
 siæ in qua matrimonium & solemnizatum, portans aquam
lustralem seu *benedictam*, cum venerit ad domus portas in
 qua nubentes se recipiunt, tenet quandoque *candelas inflam-*
matas in manibus, ponit istas sub conjugatorum pedibus &
 accipit pro hujusmodi tam improbo munere duodecim de-
 narios aliudve majus pretium: quod fortilegii instar videba-
 tur. Hæc superstitionis species postea ab ODONE Legato
 Apostolico in Syria Anno 1254. in Constitutione contra
 Simoniacos, *vid. supra cit.* CAROL. du FRESNE abrogata est.
 Hodie plerumque *candela* in templis præsertim apud infi-
 deles ad pompam accenduntur, dessen ein Exempel in der
 Stadt Serz ist / da eine Kirche / worinnen alle Nacht 900.
 Kerzen von denen Mahometanern angezündet werden.
 ZEILLER. Cent. I. Epist. p. 187.

§. 4. Acce-

§. 4.

Accedo ad 2.) *lumen* quod multifarie accipitur α) Luminis
pro luce, ut CIC. lib. I. off. cap. XVI. ex ENNIO: *lumen de suo lu-* homony-
mine accendere β) pro oculo. OVID. I. Metam. v. 625. mia,

Centum luminibus cinctum caput Argus habebat.

γ) Poëtae lumina aliquando pro diebus ponunt VIRG. VI.
Æn. v. 356.

Vix lumine quarto prospicio Italiam.

δ) expositionem clariorem. CIC. lib. VII. famil. Epist. XIX.
Doctorem lumenque desiderant. ε) Lumen Civitatis, familiae,

pro insigni viro, qui sit ornamentum civitatis familiae &c.

ζ) pro vita ponitur LUCRETIVS. Lib. III. v. 1047.

- - - - - donec -

Lumine adempto animam moribundo in corpore ponam.

η) sumitur pro candela, l. 10. ff. de incend. ruin. naufr. vid.
infra §. 18.

θ) pro fenestris sive capacitate per quam lumen immittitur.
PALLAD. l. I. c. 21, lumen illam adium partem notat, qua
lux hauritur, vid. omnino FABRI Lexicon voc. Lumen. In Jure
autem nostro plerumque vox lumen pro fenestra habetur, ut
supra cap. I. §. 5. docuimus. it. l. 4. 6. ff. de S. P. V.

§. 5.

Cur autem piscatoribus non sit permissum *lumen*, quod Piscatori-
pro candela seu face ponitur, in maris littore accendere, ex- bus noctu-
tat in c. l. 10. ff. de incend. ruin. naufr. ibi: *ne piscatores nocte* lictum non
lumine ostenso, fallant navigantes, quasi in portum aliquem dela- est, in maris
turi, eoque modo in periculum naves, & qui in eis sunt, dedu- littore lu-
cant, sibi que execrandam prædam parent: Præsidis provinciæ re- men seu
ligiosa constantia efficiat. Turres olim quæ nocturnis ignibus ignem ac-
cendere.

cursum navigantibus ostendere solent, exstruebantur, Pharique appellabantur. Hujusmodi turrin PTOLOMÆUS PHILADELPHUS in Insula Pharo unde & nomen habent, talentis 800. erexit. *Ægisippus* existimat, *Pharum* dici quasi φαερὸν, hinc STATIUS:

Lumina noctivaga tollit Pharus emula Luna. vid. GOTHOFRED. *ad d. l.* Et notatu dignum quod piscatores qui lumen ignemve in maris littore accendunt, puniantur ac si fuissent raptores. GAND. & alii in *praxi Criminal. tit. si quid raptum est occasione incendiū ruinae naufrag. n. 15.* hoc autem intelligendum, si ignis in loco periculoso positus sit, quo navigantes falli & decipi possent, secus si alibi. GLOSSA *ad d. l. 10.* BARTH. COEPOLLA *tr. S. P. R. tit. de igne n. 6.* Imo nocturnis temporibus non licet in *Bavaria* pisces cancosve incenso lumine deprehendere; rationem hujus reddit KRAISSERUS *de Jure Piscandi art. 8.* quoniam pisces & cancri luminis accensi ergo vel omnino recedunt, alioque se conferunt, vel lumen copiose sequuntur, inque multitudine capiuntur, quod utrumque ad depopulationem & vastationem piscium & cancrorum vergere solet, plurimum vero eorundem fecunditas impeditur, ut testatur NOE MEURERUS *vom Wasser: Recht, quest. 10. num. 7.* ibi: *Sonderlich ist auch das Nacht: Fischen schädlich, und in allewege nicht zu gestatten; dann dieweil die Fische solcher Zeit den Saamen von sich geben, und der Ruhe begehren, muß folgen, daß der Saamen, als unvollkommen, zerstreuet, über sich schwimme, und nicht zu fruchten komme: Wie dann die Fische für sich selber durch das Nacht: Fischen erschrocket und unruhig gemacht werden, dann obwol die Fische ihrer Art nach nicht wie andere Thiere schlaffen, gibt es doch die Erfahrung, daß sie also in der Ruhe stehen, als schlieffen sie, wie sie dann, so ein Tumult oder*

oder unversehene Bewegung des Wassers geschieht, erschrecken, hin- und herschiessen. Dahero dann anfähet, daß offtermalen so eine grosse Menge der Fische mit den Garnen durch die Fischer bey dem Licht umzogen, also durch das Licht betrogen werden, quod idem habet *Ordin. VVürtemb. Tit. Fisch: Ordnung, Fol. 65. 9.*
Das Angeln über 2c.

§. 6.

Præterea auditu immane est, quod in primitiva Ecclesia Christiani noctu suppliciis a Filii DEI JESU CHRISTI persecutoribus affecti, potissimum vero sub Nerone, dum axibus alligati cera piceque illiti, noctu cremarentur & usum nocturnorum luminum præstarent, vide *LYDIUM in Glossario ad NICOLAUM DE CLEMANGIIS. TACIT. lib. 15. Anal.*

Martyres in primitiva Ecclesia in usum nocturnorum luminum adhibebantur.

§. 7.

Sequitur nunc 3.) *Lampas* idem quod fax, lych-nus &c. & ponitur partim pro luce, splendore, ut *VIRGIL. IV. Aeneid. v. 6.*

Vocis lampadum significationes variae.

Postea Phæbea lustrabat lampade terras Aurora &c. partim pro meteoris in aëre ignitis, quas faces ardentes vulgo dicunt brennende Fackeln in der Lust. *PLIN. lib. 11. cap. XXVI.* de quibus vid. *plura* in *FABRI & REYHERI Lexic. sub voc. lampas.* Olim in Nobilium tumulis, *lampades ardentes* alicujus liquoris, quæ perpetuo arderent, ponebantur: atque ita *Patavii* repertam fuisse aliquot ante annos in *Vr-na* quadam & quidem antiqua lampadem inter duas ampullas, unam auream, alteram argenteam refert *TIB. DECIANUS tit. 2. Crimin. lib. 6. c. 40. n. 24.* Et constat istas venerationis ergo adpositas fuisse in sanctitatis signum: nam

Aarone sepulto, Moyse fratre & Eleazaro filio adstantibus. NUM. c. 20. de his LYRANUS ita meminit: cum ascendissent in montem, viderunt ibi speluncam & in ea lectum, & ante lectum lampadem ardentem, & revelatum fuit Moyfi, quod erat locus sepulturæ Aaron; additque ABULENSIS ad d. c. 20. quæst. 25. agnoscet pietas Christiana sanctorum corporum excellentiam: DEUS enim eundem locum pro sepultura parare, ardentemque lampadem adponere haud dedignatur: ex quo loco venerationem sanctorum reliquiarum etiam in lege Natura deducit RICCIULUS lucubrat. Eccl. lib. 1. cap. 21. n. 1. MICH. ANTON. FRANCOES de Ecclesiis Cathedral. cap. 16. n. 201. & seqq. Cur autem lampades ardeant, ait cit. RICCIULUS in suis lucubrat. Eccles. lib. 1. cap. 35. n. 8. est ad sanctificandum sanctorum exempla, lucem esse, quæ ad æternam nos dirigit lucem; tum etiam, quod communicant nobiscum, ut lux bona.

§. 8.

De perennibus veterum lucernis.

Lampades autem perpetuo fulgore lucentes lapideis arculis conditas ac cum defunctis terræ mandatas, vel in delubrorum muris ab Ægyptiis strenuisque horum æmulis Romanis inclusas, inveniri alicubi in subterraneis *Italiae* tumulis patet, ut exemplum in sepulcro *Tullie Ciceronis* filiolæ visum fuit: in quo lampas etiam tum ardens inventa, at admissio aëre extincta est, quam supra mille & quingentos & quinquaginta annos arsisse tradit GUID. PANCIROLI in memorabil. p. 1. tit. 35. Chymicorum sententia est, quod talis ignis non sit urens (qualis videlicet vino sublimato imminet & in lampadibus veterum adinventus legitur in aliquibus monumentis, de quibus FORTUNUS LYCETUS tractatum de lucernis antiquorum reconditis, conscripsit plane singularem,) sed ardens, AULÆ ROMANA 34. 46. Plura de hoc

hoc vivo & incombustibili oleo ut & ejus materia, quam quidam linum asbestinum, quidam oleum metallorum seu triplex sulphur, minerale, vegetabile & animale esse existimant, vid. SALMUTH. *notas ad cit. PANCIROLL. memorabil. add. CASP. SCHOTTUS in magia naturali, ATHANASIVS KIRCHERUS in Mundo subteraneo, & Oedipo Aegyptiaco, OCTAVIVS FERRARIUS in Dissert. de Lucernis Veterum sepulchralibus. SCHWENTERIVS Part. 2. der Mathematischen Erquick: Stunden Probl. 67. & JOH. CHRIST. Sonntag sub presid. DAN. GUIL. MOLLER. Dissert. de perennibus Veterum Lucernis.*

§. 9.

Verbum autem *lampas* occasionem nobis præbet interrogare quid quondam fuit *lampadare* seu *lampades* supponere lateribus? Dicimus cum CAROLO DU FRESNE in *Glossario ad verbum lampas*, quod fuerit horribilis cruciatus species, quo pagani in martyres sæviebant. *Vita S. POLITI. Mart. cap. 3. n. 17. ubi Imperator jussit eum in equuleo appendi & lampadari.* Et PRUDENTIVS lib. *pergi seōvov*, in *S. Eulalia* ait: *Ultima carnificina de hinc, non laceratio vulnifica crate tenus, nec arata cutis, flamma sed undique lampadibus in latera, stomachumque fuerit.*

Quid olim fuerit lampadare?

§. 10.

Lampadem excipit denique *Lucerna*, quæ est materia lumine accensa, Germanice, *eine Leuchte* / & notat a) prosperitatem & successionem rerum felicem. *JOB. 29. v. 3. ibi: Quando splendebat lucerna ejus super caput meum & ad lumen ejus ambulabam in tenebris, & PSALM. 18. 29.* Unde lucernæ extinctio ingruentium adversitatum signum est, quoties *lucerna impiorum extinguetur & superveniet eis inundatio, & dolo-*

Variæ lucernarum significationes, earumque Origo.

dolores dividet furoris sui, clamat JOB. 21. v. 17. β.) *Lucerna ardens & lucens* vocatur Johannes Baptista Christi præcur-
 for. JOH. 5. 35. γ.) *lucerna* dicitur verbum divinum PSALM.
 119. 2. PETR. I. δ.) pro luce ut testatur proverbium: Sublata
lucerna nihil interest. Ab hoc derivatur *lucernarium*, quod est
 vespertinarum precum officium, quod vespere occaso so-
 le peragi solet, quando scilicet *lucernæ* accenduntur. Huic
 similis est *laterna* seu *lanterna* ab ISIDORO lib. 20. c. 10. sic di-
 cta, quod lucem habeat interius clausam, vulgo idem quod
lucerna quamvis diversa videantur. Monachi in graviori-
 bus culpis, at poenitentiam agentes, *lanternam* majorem in
 edito poenæ loco ferre solent. vid. le ROMAN. DE GIRAND.
de Vienne MS.

Fen & lanterne lor ot devant Porté.

Laternarum cornearum nescio cur inventionem adscribat
 Ælfredo Regi Anglo Saxonum ASSERUS lib. de illius rebus ge-
 stis, pag. 20. cum earum *Plautus* & alii meminerint. Hic
 excogitavit, unde ventorum sufflationem prohibere potuif-
 set, consilioque artificiose atque sapienter invento, later-
 nam ex lignis & bovinis cornibus pulcerrime construere
 imperavit; bovina namque cornua alba ac in una tenui-
 ter dolabris erasa, non minus vitreo vasculo elucent &c.
 plura ut & de *laternis militaribus* quarum usus est in con-
 ducendis per noctem exercitibus vid. ap. CAROL. du FRES-
 NE Glossar. sub voc. *laterna*.

§. II.

Laternæ
 partim ac-
 cenduntur,
 ut populus
 ad arma vo-
 cetur, par-
 tim in usum

Laternæ autem partim incenduntur ut cives agrestes-
 que ad arma vocentur & hostium cursus arceantur, ut PO-
 LYDORUS VIRGILIUS quinto & vicesimo *Historiarum* refert hi-
 sce verbis: *Qui Oceanum accolunt, in vicinis tumulis lucer-
 nas pilis affixas locant: ac ubi ex hostium adventu major illu-
 strior-*

striorque res accidit, subito lucernas accendunt, clamoreque per agros & regiones significant: hinc alii deinceps excipiunt, proximisque eodem modo signum edunt, atque sic celeriter ad omnes vicos & urbes fama perfertur & agrestes civesque se adversus hostes armant. Hujus exemplum sequuntur hac tempestate Helverii in montibus, ignibus tempore belli accensis, recensito modo intra viginti quatuor horarum spatium plusquam 200000. milites in armis habentes. Partim etiam atque etiam in usum navigantium sunt ut ZILNERUS in suo Itineratio Galliae pag. 99. refert: Zu Genua, zu äusserst des Meer: Havens, auf einem Felsen, ligt eine sehr grosse Latern, man hat 336. Staffeln in die Latern hinauf zu steigen, allda und zu oberst die ganze Grösse des Thurns in 32. Eck verwandelt ist, an deren jedem eine sehr dicke eiserne Stangen steht, darzwischen aber alles mit Glas, welches eines Daumen: Fingers dick, wie eine Latern verglaset, und so weit und hoch ist, daß 32. Mann mit aufrechten langen Spiesen oder Piquen nur an den 32. Endungen ruhig stehen mögen. Es hängen stätigst 35. Del: Lampen darinnen, die werden alle Nacht angezündet, damit die Schiffe den Meer: Haven treffen mögen.

§. 12.

Vienna, Lipsia, Lutetia aliisque in locis per noctem accenduntur Laterna, in securitatem per plateas euntibus; quod laude dignum opus, cum Imperator JOSEPHUS Beatæ memoriæ ad Norimbergam An. 1704. veniret, Senatus Norimbergensis optime observavit & decrevit, ut in securitatem plenam & omnis malitiæ aversionem loco laternarum die Feuer: Pfannen, die an denen Häusern und Woh:

In multis Imperii civitatibus noctu in securitatem euntium & omnis malitiæ aversionem accenduntur laternæ, ea-

rumque
multifa-
cius usus.

nungen angehänget sind, wann es in der Nacht Eins auf der grössern Uhr schläget, angezündet werden, und bis um Eins gegen Tag brennen sollen. vid. *Decret. Norimb.* den 8. Septemb. 1704. Diese erst benannte Feuer-Pfannen werden auch sonst in Feuers-Brünsten, die bey Nacht sich ereignen, angezündet, auch wann ein Feuer aufgehet, müssen die Thürner auf den Thürnen blasen, und alsbald einen Feuer-Fahnen bey Tag, und zu Nacht eine Feuer-Laterne gegen dem Feuer aushängen. Vid. *Nürnbergische Feuer-Ordnung* / §. man soll auch jährlich den vier Thürnern, 1c. Tandem *laterna & faces* magnis in emporiis plerisque in civitatibus noctu manibus anteferri debent, rationes hujus eleganter legendæ sunt in *Decreto Norib.* den 11. Octobr. 1699. dato, quod verbotenus heic adponi lubet:

Sin Hoch-Edler und Hochweiser Rath dieser Stadt, unsere Herren, haben mit sehr grossem empfindlichen Mißfallen vernehmen müssen: welchergestalten bey einigen Zeiten hero, durch böses schädliches Gesind, nicht allein hin und wieder in die Häuser gefährlicher Weise zu gehen, und daselbst, wie auch in Krämen und Gewölben, zum Theil unter dem Schein Gold und Silber einzuwechseln, was nur unter die Hand kommen, oder worzu man mit gewaltsamen Erbrechen gelangen mögen, sowol bey Tag, als zumalen bey nächtlicher Weile, diebisch auszurauben und zu entfremden, nicht weniger die kupferne Guss-Röhren abzuheben, und andern höchst-straffbaren Unfug zu verüben, sich mehrmalen unterstanden, sondern man auch so gar die Leute in Häusern gewaltsamlich anzufallen, und mörderisch zu tra-

tractiren, keinen Ecken noch Bedencken getragen hat; ohne was auch sonst auf offenen Gassen und Strassen in mehrfältige Weis und Wege, mit allerhand Thätlichkeit und Abnahm geschehen ist, und hierdurch hiesige Burgere und Inwohner auf das äusserste beunruhiget, und in allsterige Forcht und Sorgen gesetzt worden sind. Wie nun aber Hoch: Edelgedachte Ihro Herrlichkeiten zum Voraus mißfällig verspühren müssen, daß dero ehemaligen, und erst vor wenigen Tagen wiederholten wolgemeinten Mandatis, so gar wenig nachgelebet, und bey eingehender Nacht, sich der Laternen auf denen Gassen zu bedienen, ausser Obacht gelassen worden ist: womit jedoch vielmalige Ungelegenheiten zu versichtlich öfters verhütet werden mögen, und dahero hiermit nochmals ernstlich gebotten wird, daß zu Nachts nach Eins der grössern Uhr, sich niemand ferner auf der Gassen ohne Latern betreten lassen solle: Also und damit aber auch fernerhin dero Herrlichkeiten an sich nichts erwinden lassen, was auf alle ersinnliche Weise dero getreuen lieben Burgerschaft, und so mithin gemeiner Stadt Ruhe und Sicherheit beförderlich fallen mag; so haben Ihro Hoch: Edel. Herrlichkeiten über die Patrouille und schreyende Wächter, noch so viel andere Nacht: Wächter auf eine Zeitlang zu dem Ende angenommen, damit die Gassen und Strassen öfters battirt, und auf das schädliche Gesind destomehr wachsamer Aufsicht gehalten werde. Ordnen auch hiermit und wollen, daß gleich wie nebst der Wachten, Dienern und Knechten, erst:besagte bestellte gedoppelte Nacht: Wachten, allbereit gemessenen ernstest Befehl und Ordre empfangen haben, dieselbe anbey allerseits angewiesen worden, mit fleissigen Patrouilliren, Straiffen, und in andere dienliche

Wege, so viel als immer möglich, gute Aufsicht und Obacht, wider alles das, was sich auf Gassen und Straßen verdächtig erfinden läset, sorgfältig zu tragen; also auch ein jedweder von Burgern, Inwohnern und Zugewandten, eifrig für sich daran seyn, und demnach samt den Seinigen in solche Verwahrung sich setzen solle, wie es nach eines jeden Zustand und Haus-Beschaffenheit sich zu Werck richten und zulänglich achten lassen mag: Insonderheit aber halten Ihre Herrlichkeiten für nothwendig, und wollen, daß die Wohnungen zeitlich zugeschlossen, und soferne ein Un- und Überfall sich irgendwo ereignen würde, je ein Nachbar dem andern, ein unter sich selbst abzureden habendes Zeichen geben, selbige sodann, auf Vermercken und Zuruffen, einander getreulich zu Hülffe kommen, und mit gesamter Hand auf Habhaftwerdung derjenigen, die Gewalt verüben wollen, bedacht: nicht weniger auch unbenommen seyn solle, mit Schrod geladenem Gewehr, sich so zu versehen, daß nach beschaffenen Dingen solches, doch wann vorhero laut geruffen und jemand auf dem Stehlen und Einbrechen würcklich betreten wird, bey Nacht-Zeiten, möge loßgebrannt, und also besorglichem Angriff fürgekommen, und sich dessen erwehret; wie dann auch die schreyende und andere von neuem bestellte Nacht-Wächter ebenmäßig geladenes Gewehr bey sich tragen sollen, darmit vermittels dessen, die betretene Diebs-Motten, soferne diese die Flucht ergreifen wolten, verfolgt und zu Stand gebracht werden mögten. Und nachdem Ihre Herrlichkeiten mit allem Eifer zu verhüten gesonnen sind, darmit bisher verspurtes Unheil nicht weiters um sich greiffen, sondern zeitlich gedämpft, und mithin fernere besorgliche Gefahren, so viel immer seyn

fan

fan und mag, abgewendet werden: So versprechen dieselbe hiermit, daß derjenige, der von dergleichen nichts würdigen mörderischen bösen Gesind, wie auch in was vor Schlupff: Orten, diese dero Unterschleiff und Auf: enthalt haben, Nachricht erstattet, auf hievon beschehe: ne Anzeige, und erfolgte gefängliche Annehmung, dessen Namen nicht allein hierunter unvermeldet bleiben, und noch darzu eine Verehrung von Ein hundert Gulden / unerachtet ein jeder Burger und Inwoh: ner ohnediß von selbst hierzu verbunden ist, zu gewarten haben, sondern auch und soferne er selbst ein Mit: Con: fort, und Interessent von dergleichen üblen Leuten wäre, ihm völliger Pardon, (daferne obgedachter Massen sei: ne Mit: Gesellen in würckliche Verhaft gebracht wor: den,) ertheilet werden solle: Gleichwie in Widertheil hiemit verordnet, und zu männiglichs Wissenschaft ge: bracht wird, daß die betretene oder erweißliche Diebe, Rauber und Mörder, samt allen denen, die würcklich Beystand und Vorschub thun, oder Aufenthalt und Un: terschleiff verstaten, nicht minder auch, welche solch Gesind verschweigen, alles dasjenige zu gewarten ha: ben sollen, was nach Schärffe der Rechte, und inson: derheit, nach Inhalt des Heil. Reichs Weinlicher Hals: Gerichts: Ordnung, für eine Straffe an Leib und Le: ben, auch nach Befinden, so gar mit dem Rad hiewi: der sich gehört. So sollen auch endlich alle Gassen: Haupt: Leute und andere Personen schuldig seyn, da: ferne sie einiger Thätlichkeit einträchtig würden, dieselbe dem regierenden jüngern Herrn Burgermeister ohnverz: züglich anzuzeigen, oder sogleich zur nächsten Nacht zu schicken, damit darnach gehörige Anstalt, auf Befinden

gemachtet werden möge. Wornach ein jeder sich zu richten und vor Straff und Schaden zu hüten wissen wird.

§. 13.

Laternen-
Ordnung
zu Wien be-
treffend.

Hic merito sibi locum vindicat *Ordinatio Imperatoria* laternas *Viennæ* singulis noctibus accendendas concernens; quam cum in plerorumque manus hactenus non pervenisse, persuasi simus, in gratiam *Benevoli Lectoris* coronidis loco adjiciemus.

Kaiserliche allergnädigste RESOLUTIO.

Daß die Stadt Wien alle Nacht illumini-
ret, und derowegen die Unkosten ver-
schaffet werden sollen.

Leopoldus.

In der Römisch. Kayserl. auch zu Hungarn und
Böhheim Königl. Majestät / Erz- / Herzogen
zu Oesterreich, unsers allergnädigsten Herrns
wegen, ist durch die R. O. Regierung dem Herrn
Land-Marschallen hiermit anzuzeigen; Was massen al-
lerhöchst-ernannt Ihro Kayserl. Majestät zu Abwend-
und Verhütung allnächtlicher Ungelegenheit, und sowol
zur Sicherheit allergnädigst resolvirt, und nachdrückli-
chen

chen anbefohlen haben : Daß sowol zu Sommers ; als Winters ; Zeiten alle Gassen und Plätze illuminirt, und der hierzu erforderlichen Unkosten halber, durch den allhiesigen Stadt : Magistrat ein allgemeiner Anschlag, nach Proportion deren Häuser verfasst, durch die Regierung revidirt, und ratificirt werde ; zu Einbringung desselben aber (mit Derogirung all anderer Instanzen,) denen von Wien aller Gewalt und Vollmacht eingeräumt seyn, und von selbst gemeldter Anschlag durchgehends, so wol von Geist ; als Weltlichen (niemand ausgenommen) eingefordert werden solle. Zumalen nun aber zu Vollziehung solch allergnädigsten Kayserl. Resolution eine grosse Anzahl deren Laternen, und zu Verfertigung deren eine namhafte Summa Gelds erfordert wird, und wegen der von jedermänniglich hierdurch genießenden Sicherheit sich niemand des durch den Anschlag an ihre kommenden Beytrags entschütten kan ; Als hat man ihm, Herrn Land : Marschallen, dessen deren Frey : Häuser halber, hiemit nachrichtlich erinnern, benebst auch gemessen anbefehlen wollen, daß er die fernere nachdrückliche Verfügung thun solle, damit von allen und jeden Landschafft : Mit : Gliedern, so in hiesiger Stadt Wien mit eigenthümlichen Frey : Häusern versehen, und in diesen, von denen von Wien gemachten, und von der Regierung revidirt ; und ratificirten Anschlag begriffen seyn, (niemand ausgenommen,) das aufgesetzte Quantum von Zeit an der Erhaltung dieser Intimation über 8. Tag unfehlbar, und bey Vermeidung der militärischen Execution (so dißfalls denen von Wien würcklichen eingeräumt worden ist,) bezahlt und erlegt werde.

24. Decembr. 1687.

Kayser:

Kayserlich allergnädigstes
Decret,
Wie es wegen Einbringung der Illumina-
tions - Unkosten, bey denen Frey-
Häusern zu halten.

Leopoldus.

S In der Römisch. Kayserl. auch zu Hungarn und Böh-
heim Königl. Majest. Erz - Herzog zu Oesterreich,
unser allergnädigsten Herrn wegen, ist durch
die R. De. Regierung, dem Herrn Land - Marschallen
hiemit anzuzeigen; Was gestalten so viel wegen der
jüngsthin resolvirten Illumination der Stadt Wien die
Frey - Häuser betrifft, gnädigst bewilliget worden: Daß
zwar jedes Frey - Haus unweigerlich das gebührend pro-
portionirt - austheilende Geld dem Burgermeister selbst,
oder wenn der Stadt - Rath hierzu verordnen möchte, erle-
gen; Im Fall aber jemand von den getreu - gehorsamsten
Ständen dßfalls säumig wäre, gedachter Stadt - Rath
es ihm Herr Land - Marschall anzeigen, und von dem-
selben, jedoch ohne ihr der Stadt Unkosten, die militari-
sche Execution verschaffet, oder auf andere ganz schleu-
nige Weg oder Anschlag von denen, so mit der Bezah-
lung in mora, zu Handen mehr - besagten Stadt - Raths
eingebracht werden soll. Als hat man ihm Herrn Land-
Marschallen dessen hiemit nachrichtlich erinnern wollen.

29. Januarii 1688.

Kay-

Kaiserlich : Nieder : Oesterreichisches Regierungs : Decret.

Den Illuminations - Anfang betreffend.

S In der N. De. Regierung wegen, Herrn Land:
Marschallen anzuzeigen. Demnach die von Ih:
ro Kaiserl. Majestät allergnädigst anbefohlene
Illumination der ganzen Stadt Wien, den 5. Jun. ihren
Anfang nehmen wird; Als wird ihme, Herrn Land:Mar:
schallen, hiemit anbefohlen, daß er der Frey: Häuser
halber an alle deren Inhaber die alsobaldige Verord:
nung thun, daß sie die an ihren Häusern angeschlagene
Laternen, an Gläsern sowol, als unten an dem Boden
sauber bußen, Nachmittag aber auf besagten 5. Jun. das
bestellte Licht in dem Deler: Laden bey dem Hanenbeiß
auf dem Hof abholen, und folgendes den Abend obbe:
nannten Tags in puncto um neun Uhr anzünden lassen
sollen.

31. Maji 1688.

Fernerß Kaiserl. Nieder : Oesterreichisches Regierungs : Decret,

Daß wegen der Laternen eine Gleichheit gehalten
werden, und ein Haus dem andern nach Pro:
portion Beyhülff leisten solle.

S In der N. De. Regierung wegen, Dem Herrn
Land: Maschallen anzuzeigen; Demnach Re:
gierung nicht allein für hart, sondern auch für
unbil:

Nn

unbillig befunden, daß diejenige, so an deren Häusern Laternen angeheftet haben, das ganze Jahr hindurch das Onus ganz allein, die andern aber keine einzige Beyhülffe zu thun, mithin einig einzige Beschwerde nicht haben sollen; Als hat Regierung nach Proportion, Damit alle und jede in die Concurrenz gezogen werden möchten, eine Austheilung machen lassen, Krafft deren er Herr Land-Marschall, dem Fürstlichen Herrn Adam Andre von Lichtenstein Haus bespringen, und von dem Gegen-Haus über befindlichen Latern eine stets Herrn Grafen von Pohlheim die nächst an seinem Haus befindliche Latern der N. De. Landschaft stets: Dann das Abelische, nunmehr Sallaburgische Haus, seinem Nachbarn, dem Paul Heinrich Spiegel seine Latern monatlich Wechsel-weiß anzünden, die Latern täglich durchaus sauber putzen, und die hierzu gehörige Lampen abholen, mithin auch, da von diesen Laternen eine zerbrochen würde, aus seinem Seckel machen lassen solle. Diesemnach wird ihme Herrn Land-Marschalln anbefohlen, daß er nicht allein obgemeldter massen dem Fürstlich-Lichtensteinischen Haus zu Hülff von dem Gegen-Haus über befindlichen Laternen eine stets anzünden, die Lampen holen, und täglich sauber putzen, wie auch, da sie zerbrochen würde, wiederum machen lassen; sondern auch die weitere gehörige Verordnung thun solle, damit von obbemeldten, zwey Partheyen, desgleichen die auf sie kommende Laternen unfehlbar angezündet, und das weitere beobachtet werde.

23. Februar. 1689.

Kay.

Kaiserliche allergnädigste
Resolutio,

In Puncto des Aufschlags auf frembde Wein / zu
Bestreitung des Illuminations - Wercks.

LEOPOLDUS.

In der Römisch. Kayserl. auch zu Hungarn
und Böhheim Königl. Majestät, unsers aller-
gnädigsten Herrns wegen, durch die R. De.
Regierung denen von Wien hiemit anzuzei-
gen; Demnach Ihro Kayserl. Majestät unterm 9.
Martii dieses Jahrs allergnädigst resolviret, daß von je-
dem herein-passirenden frembden Eymer Wein, ein hal-
ber Gulden, zu Bestreitung des Illuminations - Wercks
abgefordert werden solle, jedoch den Hof - Wein aus-
genommen. Als wird ihnen von Wien hiemit alles
Ernsts anbefohlen, daß sie die Veranstaltung dahin ma-
chen, und darob seyn sollen; damit von einem jedwes-
den herein kommenden frembden Eymer Wein dreyszig
Kreutzer Aufschlag abgefordert, und selbe dem Cassier
der Illumination zur Verrichtung übergeben werden.

28. Martii 1689.

Kaiserliche Resolutio,

Daß das Bau-Gut der Desterreicher im Königreich Ungarn, mit dem Illuminations-Ausschlag nicht belegt werden solle.

Leopoldus.

Wederum auf Regierung, und haben Ihr. Kayserl. Majestät allergnädigst resolviret, daß der Desterreicher im Königreich Ungarn habendes Bau-Gut mit dem Illuminations-Ausschlag nicht belegt: Wegen anderer durchführenden Ungarischen Weine aber, von der Regierung und Cammer, auf die Kayserliche Mauthen, das mit selbigen nichts entgehe, noch die Kauff-Leute über Preßburg, Um-Weg zu nehmen, und die Strassen durch Desterreich zu decliniren suchen, reflectiret werden möge.

10. Septembr. 1689.

Ferne-

Fernere Kayserl. Resolutio,

Krafft welcher die Befreyung von dem Illuminations-Ausschlag / auch auf der Herrschafft Mannersstorff Unterthanen Bau-Wein extendiret worden.

Leopoldus.

In der Römisch. Kayserl. auch zu Hungarn und Böheim Königl. Majest. Erz-Herzogens zu Oesterreich / 2c. unsers allergnädigsten Herrns wegen / durch die N. De. Regierung / denen von Wien anzuzeigen; Es haben erst allerhöchst-ernannt Thro. Kayserl. Majest. in Puncto der von dem N. De. Cammer Procureatore, im Nahmen der Herrschafft Mannersstorff / allergehorsamst angesuchten Befreyung / den hieherführenden Bau-Wein / von den Illuminations - Ausschlag / über die / von gehörigen Orten abgefordert: auch eingelangte Bericht und Gutachten / unterm 24. Martii nechsthin allergnädigst resolviret; daß bemeldter Herrschafft Mannersstorff Unterthanen / mit ihren allhero führenden Bau-Wein von dem Illuminations - Ausschlag / allerdings frey passiret werden sollen.

30. April, 1691.

Nn 3

Kayser-

Kaiserliche Resolutio,

Die Illuminations - Aufschlags - Befreyung der
Herrschaft Pottendorff Unterthanen concer-
nierend.

Leopoldus.

Wederum auf Regierung und Cammer; und haben
Ihro Kayserl. Majest. auf den deroelben aller-
unterthänigst beschehenen Vortrag gnädigst re-
solvirt / daß hierinnen gerathener massen / die Unterthanen
der Herrschaft Pottendorff bey der bisherigen Illumina-
tions-Aufschlag - Befreyung noch ferners gelassen / und
hierinnfalls gebührend manuteniret werden; Dahinge-
gen dieselbe sub Prætextu ihres hereinführenden eigenen
Bau - Guts / sich aller unfugsamen Hereinschwungung/
und dadurch unternehmender Wervortheilung bey un-
nachlässlicher Straff gewiß enthalten sollen.

16. Augusti, 1703.

Kay.

Kaiserl. Nieder-Oesterreichisches Regierungs-*Decret*,

Die Latern-Reparation an denen Frey-Häu-
fern betreffend.

Leopoldus.

S In der N.º De. Regierung wegen / Dem Herrn
Land-Marschalln hiemit anzuzeigen; Demnach
vorkommet / daß in dem Trautsohnischen Haus
nächst der Haus-Capellen / auf Seiten der untern Brei-
ner Strassen / ein Latern schon vor geraumer Zeit ab-
geführt und zerbrochen / dato aber nicht wieder repari-
ret und angemacht worden; Als hat man ihm Herr
Land-Marschalln solches zu dem End erinnern wollen /
damit er nicht allein in hoc Casu, sondern auch hinfüran
bey allen derley in denen Frey- und Herren-Häusern er-
eignenden Fällen (so jedesmahls der Illuminations-Uber-
geher zu sein Herrn Land-Marschallens Handen mit ei-
ner Specification überreichen wird) die gemessene Verord-
nung thun / auf daß von jedwedern die alsobaldige Reme-
dirung bey widrigen vorgesehener sechs Reichs-Thaler
Straff weggeführt werde.

20. Martii, 1690.

Kaiser.

Kaiserl. Resolutio,

Die Illuminations-Lampen-Austheilung / und
Guß, Werck betreffend.

Leopoldus.

Wederum auf Regierung / und haben Ihr. Kays-
serl. Majest. allergnädigst resolviret / daß die
Austheilung der Lampen an dem St. Peters-
Freud-Hof in meditullio der Stadt bleiben; das Guß-
werck aber an ein anders gelegensames Ort in- oder (so
besser wäre) vor der Stadt / jedoch dergestalt transferirt
werden solle / daß dadurch die Illumination nicht in das
Stecken gerathe.

7. Octobr. 1693.

*Numini Trinuno sit Laus, honor & gloria
in sempiterna Secula.*

Königl. Pohlisch u. Chur-Säch- sisch Edict, wider die Frevler an Nacht-

Laternen, von An. 1705.

Wir, Friederich Augustus, von Gottes Gnaden,
König in Pohlen, Groß-Herzog in Litthauen,
Herzog zu Reussen, Preussen, Mazovien, Samogis-
tien, Kyovien, Volhinien, Podolien, Liefland, Emo-
lenscien, Severien und Ischernicovien, 2c. Herzog zu
Sachsen, Jülich, Cleve, Berg, Ungern und West-
phalen. Des Heil. Röm. Reichsertz-Marschall und
Chur-Fürst, Land-Graf in Thüringen, Marggraf
zu Meissen, auch Ober- und Nieder-Lausnitz, Burg-
graf zu Magdeburg, Gefürsteter Graf zu Henneberg,
Graf zu der Marck, Ravensperg und Barby, Herr
zu Ravenstein, 2c.

Fügen hiermit mánnglich zu wissen / was massen wir
in unserer Residenz-Stadt Dresden / die Laternen auf
denen Gassen einführen zu lassen / vor gut und nöthig be-
funden; damit nun weder durch Diebstahl / was daran
entwendet / noch auch sonst einige Frevelhath da ver-
übet / und sothane Laternen vorseßlich zerbrochen und
eitzwen geworffen / oder beschädiget werden mögen; Als
begehren wir hiemit ernstlich / daß nicht nur die Militar-
und Burger-Wache / des Nachts / fleißig patroulliren /
und wenn sie einige Freveler und verdächtige Personen
darben ertappen / selbige sogleich mit sich fort auf die Was-
chen in Arrest nehmen / und biß zu vollführender Unter-
suchung / auch nach Befinden folgender Bestrafung / dar-
innen wol-verwahrlich benbehalten / sondern auch ein
jeder Burger und Inwohner ohne Unterschied dar-
auf /

D o

auf, insonderheit aber auf die, vor seinem Haus stehenden Laternen, damit sich an selbigen keinesweges vergriffen, noch ihnen der geringste Schaden zugefüget werde, ein wachsames Auge habe, und sowohl die seinigen vor dergleichen verwarnen / und darvon abhalten / als auch / wenn er von jemanden anders etwas Unrechtes siehet / solches verhindern / und bey denen Wachen unverzüglich anmelden / oder daß / wo er dergleichen bößhaftes Unternehmen zu unserm Schaden und Nachtheil verschweigen / und dessen überführet würde / er nicht nur den zugefügten Schaden aus seinen eigenen Mitteln zu ersetzen / angehalten / sondern auch noch hierüber selbst zur willkührlichen Straffe unnachbleiblich gezogen zu werden / gewärtig seyn soll. Inmassen wir denn Krafft dieses / nachdrücklich verordnen / daß / wofern jemand Diebstahl, oder sonst einigen Frevel an mehrermeldten Laternen zu begehen / sich gelüsten lassen wurde / derselbe nach Gelegenheit seines Alters und Verbrechens nachdrücklich bestraft, und zwar unerwachsene / böse, liederliche Buben, oder andere lose Gesindel, mit dem sogenannten Tarren: Häusgen, Stock: Schillingen, Zucht: Hause oder sonst verdienten Poen, andere aber mit Belegung des Vestung: Baues auch Staupen: Schlägen, und Landes: Verweisungen, oder auch andern harten und empfindlichen Leibes: Straffen angesehen werden sollen. Wornach ein jeder / er sey einheimisch oder fremde / sich gebührend achten / und zu ernster Bestrafung / womit man einem jedweden gerne verschonet wissen möchte / nicht Unlaß noch Ursach geben wird. Urkundlich haben wir dieses Patent / darmit sich niemand mit der Unwissenheit entschuldigen dörrfte / zu mannigliches Wissenschaft in öffentlichem Druck bringen / auch unter

ter unserm vorgedruckten Cantzley: Secret gewöhnlich
affigiren und publiciren zu lassen / gemäsenst anbefohlen.
So geschehen / Dresden / Den 16. Novembt. 1705.

**Königlich: Preussisches Edict, in eadem
Materia von Anno 1715.**

Dennach Seine Königliche Majestät in Preusse
en, 1c. unser allergnädigster Herr / mißfällig ver
nehmen / daß dero vorhin publicirte Verord
nung, zu Verhütung des Schaden an denen, auf den
Strassen gesetzten Laternen nichts fruchten / be
sondern die Bosheit und der Schade immer grösser wer
den wolle: So seynd höchstgedachte Se. Königl. Ma
jestät verursacht worden / die deßhalb ergangene vor
rige Verordnungen nicht allein zu renoviren / sondern
auch zu schärffen / und zwar dergestalt / daß alle diejenis
gen, so an gemeldten Laternen hinkünfftig einen
Schaden thun werden, es geschehe am Glase mit
Stein: und Schnee: Ballen: werffen, Stöcken oder
andern Instrumenten, oder Wegnehmung der Lampen,
oder der Laternen / und darüber werden betroffen / oder
überführet werden / mit 50. Rthlr. Geld: Straffe / wann
er solche im Vermögen habe / oder in Ermangelung dessen /
Staupen: Schlägen angesehen / und des Landes ver
wiesen werden solle: Und befehlen sie zu dem Ende / dem
Magistrat und sämtlichen Einwohnern hiesiger Residenzen /
insonderheit denen Patrollen / Schild: Wachten / Nacht:
Wächtern / 1c. Hiermit allergnädigst hierauf fleißige Ach
tung zu geben / und daran zu seyn / daß dergleichen Frev
ler,

ler, ohne Ansehen der Person, so fort in Arrest gebracht, des Nachts darinnen gehalten, auf folgenden Morgen aber, in die Haus-Vogtey geliefert, allwo ihnen der Proceß gemacht werden solle; Wie dann demjenigen ein Recompens von 5. Rthlr. hiemit versprochen wird / so dergleichen Frevler anzeigen und überführen helfen wird / und damit niemand mit der Unwissenheit sich entschuldigen könne / ist diese Verordnung überall affigiret / und von denen Cankeln abgelesen worden; Wornach dann männiglich sich gehorsamst zu achten / und für Schaden zu hüten hat. Signatum Berlin / den 1. Novembris 1715.



Fr. Wilhelm.

J. M. J. von Blaspiel.



IN.



INDEX

Rerum & Verborum memorabilium,

quæ in hoc tractatu occurrunt.

Ubi major numerus caput, alter paragraphum, posterior paginam indicat.

A.

Acquirere.

Acquirens servitutem ut sit plemis & irrevocabilis Dominivis, non requiritur.

III. 14. 139

sed sufficit, si Dominium revocabile vel minus plenum habeat. *ibid.*
personæ servitutem acquirere valentes. *ibid.*

Actio. Actor.

De actionibus intuitu juris luminum & fenestrarum competentibus.

VI. 4. 167. seqq.

De Actione negatoria. VI. 4. 167

an reus in quasi possessione constitutus in hac actione libertatem probare necessum habeat.

VI. 4. 168. seqq.

Formula libelli in actione negatoria.

VI. 5. 171

De actione Confessoria. VI. 6. 172

quid in hac actione probandum?

VI. 6. 173

quid si actor in quasi possessione constitutus reperiatur? *ibid.*

Formula libelli ex actione Confessoria. *ibid.*

Actio Confessoria in servitutibus affirmativis promissis locum non habet.

VI. 7. 174

quænam actio tunc obtineat? *ibid.*

ratione fenestrarum competunt etiam actiones possessoriæ, VI. 13.

188. seqq.

vid. *Interdictum.*

quænam actio adversus fractores fenestrarum locum habeat? VIII.

14. 263

an etiam actio injuriarum eapropter institui possit? VIII. 15. 264

Advocati.

an Advocatorum & Dd. Musea in totum obscurari possint? IV. 2. 143

Ædes. vid. Domus.

Ædes contiguæ quæ? I. 11. 7
 Circa ædium altitudinem variantia
 sunt statuta. II. 19. 42. seq.

Ædificare.

an versus loca publica & universita-
 tis fenestras facere altiusque ædi-
 ficare liceat? II. 12. 32
 naturalis ædificandi libertas restrin-
 gitur & certus modus quandoque
 in statuto ponitur. II. 18. 40
 ædificandi libertas contra ædifican-
 do, imo per pacta & servitutes
 impetitur. II. 22. 47
 ædificans jure suo uti potest, etsi al-
 ter damnum sentiat. IV. 2. 141
 Quod in nostro vi aut clam ædifica-
 tum propria autoritate iterum de-
 strui potest. VI. 14. 189. seq.

Ædificium.

Secundum leges 12. Tabb. privata
 ædificia urbana 2. pedum & semis
 spatio intermisso construi debent.
 I. 11. 7
 quid noviori jure justiniano hac in
 re obtineat? ibid.
 quid moribus nostris Germani-
 cis, ibid.
 ædificia publica in totum obscurari
 nequeunt. IV. 2. 142
 Ædificiorum causæ summariter tra-
 ctantur. VII. 1. 196
 ubi ventilandæ? VII. 1. 195. seq.

Æmulatio.

in alterius æmulationem ædificare
 & fenestras facere non licet.
 IV. 4. 144. seq.

æmulatio in dubio non præsumi-
 tur. IV. 5. 146

ex quibus argumentis æmulatio col-
 ligi possit? IV. 5. 147
 sententiam communem, in alterius
 æmulationem nihil quicquam fi-
 eri debere, refut. Thomasius. IV.
 6. 149. seq.

Aliorum circa hanc materiam opi-
 niones recensentur. IV. 7. 151

Ær.

inter res communes refertur. II. 4. 13

Altitudo.

Altitudinis modus in ædificiis fere
 ubique certus ponitur. II. 18. 40
 Circa ædificiorum altitudinem va-
 riantia sunt statuta. II. 19. 42

Ambitus.

Ambitus quodnam spatium apud
 veteres fuerit? I. 11. 8

Amissio.

Juris fenestrarum amissio fit partim
 per legem, partim per pacta.
 VIII. 1. 241

Amittitur tempore si ad tempus
 servitus fenestrarum constituta,
 VIII. 2. 241

resoluto jure dantis seu constituen-
 tis. VIII. 2. 242

Confusione. VIII. 3. 242. seq.
 Interitu alterutrius prædii totali.

VIII. 5. 244
 Domini remissione. VIII. 6. 246

Vfus intermissione. VIII. 8. 247

Appellatio.

Appellationes in causis ædificiorum
 de

de jure Civili non sunt admissibiles. VII. 4. 198

secundum statuta Norica a sententia in judicio ædificiorum lata appellare quidem fas est ad senatum, non vero ad aliud extra urbem tribunal. VII. 4. 199

Musladung.

quid sit. II. 11. 31

Muslucht.

Mus-Lucht quid sit? II. 11. 31

B.

Balcones.

Balcones quid sint. II. 11. 31

Bona fides.

an ad præscribendam servitutem requiratur bona fides. III. 5. 101. seq.

C.

Candela.

Quid sit Candela? IX. 1. 264

Candelarum usus in profanis. ibid.

Notarius noctu Instrumentum conficiens ad minus tria luminaria seu Candelas accendere debet. ibid.

Olim etiam in auctiõibus accendebatur Candela. IX. 1. 265

Candelarum usus in sacris. IX. 2. 265

Candelaria, festum purificationis Mariæ sic appellatum ab ardentibus Candelis. ibid.

Candelarum ritus in celebrandis nuptiis quondam receptus, nunc prohibitus. IX. 3. 266

Causa.

Causa efficiens juris fenestrarum est

vel jus naturæ, vel jus positivum & Civile. II. 1. 12

Causæ ædificiorum summariter tractantur. VII. 1. 196

quomodo & ubi ventilandæ? vid. *Judicium.*

Causæ ædificiorum an appellatorem admittant? VII. 4. 198

quousque in Foro Norico appellatio sit concessa? VII. 4. 199

Civitas.

Delicto finitur jurisdictio in totum & amittitur, si Civitas, cui competiit, ob delictum aratrum passa est. VIII. 5. 245

Clathrum.

In quibus casibus fenestræ ferreis clathris communiri soleant aut debeant? V. 1. 159. & V. 2. 162

Communes res.

De rebus communibus. II. 2. 12
communes res interdum fiunt propriæ. II. 3. 13

usus rerum communium certo respectu non omnibus sufficit. II. 4. 13

Conditio.

Servitus sub conditione promitti potest. IV. 12. 155

non tamen ita constitui. ibid.

Confusio.

Confusione prædii utriusque Domini servitus fenestrarum & luminum expirat. VIII. 3. 242

Hinc si prædium iterum alienetur, servitus

servitus non reviviscit, sed nominatim imponenda. ibid.

Etiam si ædes fuerint venditæ cum omnibus suis Oneribus. VIII.

3. 243

Si revocabile Dominium quis nactus fuerit, servitus suspenditur.

VIII. 4. 243

quid in communi prædio obtineat? ibid.

Si quis utriusque prædii Dominus fiat pro parte, servitus per confusionem non extinguitur. VIII.

4. 244

Contra ædificare.

Contra ædificando vicinus alterius fenestras obscurare potest. II. 10.

21. seqq.

Controversia.

Controversiæ luminum & fenestrarum unde decidendæ? I. 14. 10

quis ordo in decidendis hisce controversiis observandus? I. 14. 11

Controversiæ ædificiorum ubi & quomodo tractandæ. VII. 1. 195.

seqq.

Contumax.

quomodo contra Contumacem procedendum? VII. 2. 197

Curator.

an ædibus pupilli servitutem imponere possit? III. 11. 131

D.

Dach = Fenster.

Dach = Fenster quid? V. 7. 164

Debitor.

potest debitor Creditori suo in securitatem crediti servitutem ne luminibus aut prospectui officiat, constituere. IV. 11. 154

Definitio.

Fenestrarum definitio. I. 6. 4

Juris fenestrarum definitio. I. 13. 10

Doctores.

an Musea Doctorum & Advocatorum in totum obscurari possint?

IV. 2. 143

Dominus.

Verus Dominus plenus, irrevocabilis & solitarius, liberaque alienandi facultate pollens esse debet, qui servitutem constituere vult.

III. 11. 128. seq.

Domus. vid. Æde.:

Domibus opaci squomodo citra servitutem vicino imponendam citra litem illi movendam, per mathematica artificia opitulandum? VI. 1. 165

Domus tenebricosa a superioribus partibus artificialiter illuminanda. VI. 2. 166

Donatarius.

an donatoris ædes in totum obscurare possit? IV. 2. 143

E.

Ecclesia.

Principi aut Patrono Ecclesiæ conceditur, ut per fenestram in muro Ecclesiæ factam prospectum habere &

re & conciones audire, cantioni-
busque vacare possit. II. 45. 91

Emphyteuta.

an servitutem imponere valeat?

III. 13. 137

an acquirere?

III. 14. 139

Etymologia.

Etymon vocis fenestæ.

I. 2. 2

Excussio.

De Excussione fenestrarum invito
vicino parieti immissarum. VII.

12. 261

De Excussione fenestrarum patiente
vicino erectarum. VIII. 13. 262

remedia contra fenestrarum fracto-
res quænam?

VIII. 14. 263

an etiam actio injuriarum locum ha-
beat?

VIII. 15. 264

Executio.

De Executione adversus eum, qui
contra servitutem aliquid extru-
xit.

VII. 3. 198

F.

Factum.

Facto sive tacite an & quando con-
stituatur servitus? III. 7. 105. seqq.

Casus servitutis facto constitutæ. III.
8. 109. seqq.

Familiaritas.

Precario jureque familiaritatis ser-
vitus proprie sic dicta non con-
stituatur.

III. 9. 124

Qui jure familiaritatis utitur, nun-
quam præscribit.

ibid.

Etiam si quis per tempus immemo-
riale actus precarios servitutis
exercuisset.

III. 9. 125

In dubio actus precario & jure fa-
miliaritatis gestus esse censetur.

III. 9. 126

Hæc præsumptio familiaritatis ces-
sat, si quis per longum tempus in
possessione vel quasi reperiatur.

ibid.

Fenestra.

Vtilitas juris fenestrarum.

I. 1. 1

Fenestra unde derivetur?

I. 2. 2

von Fenster = Gerüst, Gestell, Stöck
und Laden.

I. 2. 2

Fenestra accipitur 1) pro quavis a-
pertura muri. 2) pro quovis pa-
tulo, quo transitus aditusque est,
3) pro loco, ubi venum merces
exponuntur. 4) pro omni re, quæ
claudi potest. 5) pro apertura æ-
dium, per quam lumen solis lu-
næve admittitur.

I. 4. 3

Synonymia fenestrarum.

I. 5. 3

Fenestrarum definitio.

I. 6. 4

Fenster werden den Augen, und die
Haupt = Thür eines Hauses, dem
Maul verglichen.

I. 6. 4

Fenster und Thüren sind nützliche
Stücke in einer Behausung.

I. 6. 4

Fenestræ primæ mentio fit. Genes.
VI. v. 16.

I. 7. 5

Romani fenestris tam ad prospe-
ctum, quam ad lumen immit-
tendum utebantur.

I. 8. 5

Fenestræ aliæ sunt luciferæ aliæ
prospectivæ. ibid. & V. 4. 162. V.
6. 164

Romani adversus æris intemperiem
specularia ex multifariis materiis
præparata loco fenestrarum adhi-
bebant. l. 9. 6

laudatur Romanorum materia fene-
strarum. l. 10. 6

Jure naturali cuivis liberum est, fe-
nestras facere, etiam in vicini præ-
dia prospicientes. ll. 5. 14

Quivis fenestras in suo quot & ubi
velit, facere pollet. ll. 8. 15. IV.
1. 140

licet per mille annos & tempus im-
memoriale nunquam ibi talis fuis-
set fenestra. ll. 8. 17. IV. 1. 140

Dissentientes circa hanc materiam
refutantur. ll. 9. 18. seqq.

Vicinus contra ædificando alterius
fenestras obscurare potest. ll. 10.
21. seqq. IV. 2. 141. & VIII. 10.
249. seqq.

nisi quid in alterius præjudicium im-
mittatur. ll. 11. 30

aut versus loca publica & universi-
tatis ædificet. ll. 12. 32

In communi pariete neutro Domi-
norum invito altero fenestras fa-
bricare licitum est. ll. 13. 33

In alieno pariete fenestras facere
prohibitum. ll. 16. 39

In nonnullis locis ne quidem in pa-
riete proprio fenestras prospecti-
vas aperire licet. ll. 19. 43

Varia hac dere recensentur statuta,
ll. 20. 44. seqq. ll. 21. 47.

Pactō introduci potest, ut non nisi
fenestras vitriatas nunquam ape-
riendas habere liceat. ll. 22. 47

Fenestra jamjam facta an postea am-
pliari possit? ll. 33. 68. seqq.

Principi & Patrono Ecclesiæ conce-
ditur, ut per fenestram in muro
templi factam prospectum habe-
re & concionem audire cantioni-
busque vacare possit. ll. 45. 91

Pactō effici potest, ne quis in suo
aperiat lumina vel fenestras. ll.
46. 93

Sic servitus imponi potest domui
venditæ, ut fenestræ perpetuo
stent, nec auferantur Crates fer-
reæ. ll. 46. 93

An locator invito Conductore, fene-
stras mutare & obscurare queat?
ll. 11. 129

an fenestræ in totum a vicino obscu-
rari possint? IV. 2. 141

Limitationes, quibus obscuratio non
est permessa. IV. 2. 142. seqq.

an scholæ, loca publica, Musea Do-
ctorum & ædes Donatarii possint
penitus obscurari? ibid.

Fenestras in amulationem alterius
facere non licet. IV. 4. 144. seqq.

Servitute luminum indeterminate
constituta, qua parte aut quo loco
fenestra fieri debeat? IV. 13. 156

Fenestrarum struendarum certus
modus Architectis præscribitur.
V. 1. 158

Fenestræ

Fenestræ sunt vel liberæ vel ferratæ.
V. I. 159. vid. *Fenestræ ferratæ*.
Si fur fenestris scalas noctu admo-
verit & dominus eundem occide-
rit, quomodo hic puniendus?

V. I. 160

qua poena afficiendus, qui mulie-
ris domum ingreditur per fene-
stram cum scalis ad tentandam
illius pudicitiam? V. I. 161

Fenestræ quænam optimæ? VI. 3.
167

quibus modis servitutes luminum &
fenestrarum amittantur? VIII. p.
241. seqq. vid. *Servitus*.

De Excussione fenestrarum. vid.
Excussio.

De Obstructione fenestrarum. vid.
Obstructio.

Fenestræ ferratæ.

Fenestræ aliæ sunt liberæ aliæ ferra-
tæ. V. I. 159

an quis vicinum cogere queat, ut fe-
nestras clausas & ferratas habeat?
ibid.

In nonnullis locis fenestræ ferratæ
necessario haberi præcipiuntur. ib.
& V. 2. 162

Si ferratæ fenestræ in vicini aream
protenderentur, quid statuen-
dum. V. 3. 162

Formula.

Formula libelli in actione negato-
ria. VI. 5. 171

Formula libelli in actione Confesso-
ria. VI. 6. 173

Formula implorationis judicis pro
facienda novi Operis per Mini-
strum judicalem denunciatione.

VI. 9. 177

Formula Supplicationis pro decer-
nendo mandato demolitorio,
restitutorio & inhibitorio. VI.

10. 178

Formula Mandati demolitorii resti-
tutorii & inhibitorii. VI. 10. 180

Formula Processus in judicio ædifi-
ciorum Norimbergenfi in puncto
fenestrarum & luminum moti.

VII. 5. 199. seqq.

Fur.

Si quis furem noctu scalas fenestris
suis ad moventem necat, quæ
poena? V. I. 160

G.

Genus.

Varia fenestrarum Genera. V. I.
158. & V. 7. 164

Gitter = Fenster.

Von Gitter = Fenstern. Vid. fene-
stra ferrata.

Gestell der Fenster.

vid. Fenestra.

H.

Heres.

an ædibus legatis servitutem impo-
nere possit? III. 11. 132

an acquirere? III. 14. 139

Hochleuchter.

Hochleuchter quid sit? V. 4. 163

PP 2

Homo

Homonymia.

De homonymia fenestrarum. I. 4. 3.

I.

Ignis.

Ignem noctu in maris littore accendere piscatoribus est prohibitum. IX. 5. 267

& puniuntur ut raptores. ibid.

Immittere.

In alterius prædium aliquid immittere, prohibetur. II. 11. 30.

Ab immisissis differunt Mceniana. II. 11. 31

Insula.

Spatium inter ædes Romanas vicinas intercedens Insula vocabatur. I. 11. 9

Instrumentum.

Notarius Instrumentum noctu conficiens tria luminaria accendere debet. IX. 1. 264

Interdictum.

ratione fenestrarum & luminum competunt adversus vicinum Interdicta. VI. 13. 188. seq.

Interdictum uti possidetis. ibid.

Interdictum quod vi aut Clam ibid.

Interdictum utile unde vi. ibid.

remedium can. redintegranda VI. 13. 189

Interitus.

Interitu totali alterutrius prædii servitus fenestrarum & luminum expirat. VIII. 5. 244

Exustis ædibus, quæ servitutem luminum vel prospectus debent, iisque reædificatis, an servitus restituitur? VIII. 5. 245

An ædibus quibus hæc servitus debebatur, exustis & reædificatis, pristina restituitur servitus? ibid.

Si ædes, quibus servitus ne luminibus officiatur, debetur, fuerint collapsæ & postmodum reædificatæ, vicinus vero servitutem debens interea altius ædificasset, num compelli possit ad ædes iterum destruendas? VIII. 6. 246

Judex.

Judex potest aliquem cogere, ut de futuro opere caveat. VI. 12. 185. seq.

Judex competens in causis ædificiorum quis? VII. 1. 195. seq.

Judicium.

In judiciis divisionis servitus constituitur sententia judiciali. III. 6. 104

In nonnullis locis peculiare iudicium ad dirimendas causas ædificiorum constitutum, singularisque procedendi modus præscriptus cernitur. VII. 1. 196

Norimbergæ causa ædificiorum ventilantur in peculiari Dicasterio, vulgo das Bau = Gericht, dicto ibid.

Personæ hoc iudicium constituentes. ibid.

Modus

Modus procedendi in hoc judicio
ibid. seq.

Jus.

Vocabulum juris quid denotet? I.
12 9

Juris fenestrarum definitio I. 13. 10

Juris fenestrarum materia declaranda ex Jure naturæ, Romano, Doctorum opinionibus & jure nostro Germanico. I. 14. 10

Jure naturali cuiusvis fenestras facere liberum est, etiam invicini prædia prospicientes. II. 5. 14

Duplex Jus ex duobus præceptis juris naturæ oritur. II. 7. 15

Jus naturale sæpius per leges Civiles augetur vel tollitur. II. 17. 40

Jus fenestrarum oppignorari potest. IV. 10. 153

Jura fenestrarum amittuntur partim per leges partim per pacta. VIII. I. 241

quomodo hæc jura amittantur si per servitutes fuerint acquisita? vid. Servitus.

Servitus fenestrarum expirat, resoluta jure dantis vel constituentis hanc servitutem. VIII. 2. 242

K.

Kapp = Fenster.

Kapp = Fenster quid? V. 7. 164

Keller = Fenster.

Keller = Fenster quid? V. 5. 163

L.

Lampas.

Lampadis variæ significationes. IX. 7. 269

Olim Lampades ardentes in nobilium tumultis ponebantur, & quare? ibid.

De perennibus veterum lampadibus earumque Origine & materia. IX. 8. 270

Lampadare.

Quid olim fuerit lampadare? IX. 9. 271

Laterna.

Laterna quid & unde dicta? IX. 10 272

Laternæ accenduntur ut populus ad arma vocetur, & in usum navigantium. IX. 11. 272

In multis Imperii Civitatibus noctu in securitatem euntium & omnis malitiæ aversionem accenduntur Laternæ. IX. 12. 273

Laternæ plerisque in Locis manibus anteferri debent. IX. 12. 274

Latern = Ordnung zu Nürnberg, ibid. seq.

Latern = Ordnung zu Wien. IX. 12. 278. seqq.

Latern = Ordnung zu Dresden. IX. 12. 289

Latern = Ordnung zu Berlin. IX. 12. 291

Lex.

Leges statutarie, quæ de ædificando & fenestras in vicini domum prospicientes fabricando disponunt, ante omnia sunt observandæ. II. 20. 44. seq. & I. 14. 10.

Lex Scriboniana quid? III. 3. 97

Libertas.

Libertas naturalis ædificandi restringitur & certus modus nonnunquam in statuto ponitur. II. 18.

40

nonnunquam contra ædificando imo per pacta & constitutas servitutes impeditur. II. 22. 47

Libertas naturalis cuilibet permittit fenestras facere, etsi per mille annos nullæ ibi fuerint. IV. 1. 140

Locator.

an ædes proprias invito Conductore altius ædificare, fenestrasque mutare & obscurare queat? III.

II. 129.

Locus.

An versus loca publica & universitatis fenestras facere altiusque ædificare liceat? II. 12. 32.

Principi aut Patrono, qui ædes Ecclesiæ contiguas habet, conceditur, ut per fenestram in muro templi factam prospectum habere, concionem audire & cantionibus vacare possit. II. 45. 91

Lucerna.

Variæ lucernarum Significationes earumque Origo. IX. 10. 271

Lumen vid. Fenestra.

Luminis usus innoxius est. II. 5. 14

Vicinus lumina mea per pacta quædam acquisita minuire iisque officere nequit II. 32. 66.

De servitute ne luminibus officiat. vid. Servitus ne luminibus officiat.

Servitus lumina in suo non habendi, quid? II. 46. 93

Lumen multifarie accipitur. IX. 4.

267

Piscatoribus noctu licitum non est, in maris littore lumen seu ignem accendere. IX. 5. 267

Nocturnis temporibus non licet pisces & cancos incenso lumine capere. IX. 5. 268

Martyres in primitiva Ecclesia in usum nocturnorum luminum adhibebantur. IX. 6. 269

M.

Maritus

an ædibus dotalibus servitutem imponere queat? III. 11. 130

Materia.

Materia fenestrarum, quam Romani infrequenti usu habebant, laudatur. I. 10. 6.

Modus.

Certus modus ab architectis fenestrarum struendarum datur. V. 1. 158

Mœniana.

Mœniana quid & unde nomen acceperint? II. 11. 31

Murus vid. Paries.

In muro communi neutro Dominorum invito altero fenestras fabricare licitum est. II. 13. 33

Qui murus communis vocandus? II. 14. 35

Signa

Signa murum communem denotantia. II. 14. 35

Signa murum proprium indicantia. II. 15. 36. seq.

In alieno muro fenestras facere prohibetur. II. 16. 39

Museum.

an Doctorum & Advocatorum Musea in totum obscurari possint? IV. 2. 143

N.

Nox.

In Contractibus & Instrumentis noctu expediendis tria lumina accendi solent, & cur? IX. 1. 264

In donationibus, testamentis & Codicillis nocturno tempore celebratis tria magna luminaria requiruntur. ibid.

Nunciatio Novi Operis.

De Novi Operis nunciatione VI. 8. 174. seq.

an in prædiis rusticis locum habeat? VI. 8. 175

Novi operis nunciatio quotuplex? ibid.

Hodie magis frequentatur nunciatio publica, quæ sit per Magistratum. VI. 9. 176.

Imploratio judicis pro facienda novi Operis per Ministrum judicialem denunciatione. VI. 9. 177

quid hæc nunciatio judicialis opere- tur? VI. 10. 177

post prohibitionem & nunciatio- nem ædificans, omne quod su-

per in ædificavit, demoliri tenetur. VI. 10. 178

eum in finem hodie petuntur man- data demolitoria restitutoria, & inhibitoria. ibid.

Supplicatio pro decernendo man- data demolitoria restitutoria, & inhibitoria. ibid.

Formula mandati demolitorii resti- tutorii & inhibitorii. VI. 10. 188 seq.

Affirmanti nunciatum ulterius ædi- ficasse, onus probandi incumbit. VI. 11. 183

Nunciatus si ad præstationem Cau- tionis de opere in Eventum de- moliendo se offerat, an sit au- diendus? VI. 11. 152

O.

Obscurare vid. Obstructio.

Vicinus alterius fenestras contra æ- dificando obscurare potest. II. 10. 21. seqq. IV. 2. 141. seqq. VIII. 10. 249. seqq.

Locator an invito Conductore fe- nestras mutare & obscurare queat? III. 11. 129

an fenestras in totum obscurare li- citum sit? IV. 2. 141

quando & quibus in casibus ædes tollere & fenestras obscurare non sit permissum? IV. 2. 142. seq. ædificia publica in totum obscurari nequeunt. IV. 2. 142

An donatarius lumina Donatoris in totum obscurare possit? IV. 2.

Musea Doctorum an in totam ob-
scurari queant? ibid.

Obscuratione fenestrarum Jus Fe-
nestrarum amittitur. VIII. 10.
249. vid. *Obstructio*.

Obstructio.

Obstructione seu obscuratione fe-
nestrarum Jus fenestrarum & lu-
minum amittitur. VIII. 10. 249

Hæc vicinis est permessa, adeo ut
nulla temporis præscriptione
contra vicinum fenestras obscu-
rantem locum obtinere queat.

VIII. 10. 249. seq.

nisi pacta & conventiones obstant.

VIII. 11. 251. seqq.

Oppignorare.

Jus fenestrarum oppignorari potest.

IV. 10. 153. seq.

potest Debitor Creditori in securi-
tatem crediti servitutem ne lumi-
nibus officiatur constituere. IV.

II. 154

Opus.

Opus novum Princeps in suo terri-
torio in alterius Civitatis regio-
nisve æmulationem extruere
haud potest. IV. 4. 145

De novi Operis nunciatione. vid.
Nunciatio novi Operis.

Judex cogere potest aliquem, ut de
futuro Opere caveat, etiam suc-
cessorum suorum. VI. 12. 185
seq.

P.

Pactum.

De pacto: quod non nisi fenestras
vitriatas nunquam aperiendas al-
teruter habere debeat. II. 22. 47

Cum vicino de apertura proprii vel
communis vel alieni parietis, qua
in hortum vicini prospicere ge-
stio, pacisci possum. II. 43. 90

Pacto effici potest, ne vicinus fene-
stram vel lumina versus ædificia
mea in suo periat. II. 46. 93

Sic servitus imponi potest domui
venditæ, ut fenestræ perpetuo
stant, nec auferantur Crates fer-
reæ. II. 46. 93.

Paries vid. Murus.

In pariete communi neutri Domi-
norum invito & inscio altero
fenestras facere licet. II. 13. 33

Qui Paries communis vocandus?
II. 14. 35

Signa Parietem communem deno-
tantia. II. 14. 35. seqq.

Signa parietem proprium indican-
tia. II. 15. 36. seqq.

In alieno pariete fenestras facere
prohibitum. II. 16. 39

Cum vicino de apertura parietis
proprii aut communis aut alieni,
qua in hortum vicini prospicere
gestio, pacisci possum. II. 43. 90

Patientia.

Patientia acquiruntur Servitutes af-
firmativæ. III. 1. 94

Pharus.

Pharus.

Pharus quid? IX. §. 268

Pignus.

Jus fenestrarum oppignorari potest.

IV. 10. 153

Potest debitor Creditori in securitatem Crediti servitutem ne luminibus aut prospectui officiatur, constituere.

IV. 11. 154

Ponticellus.

De Ponticellis vid. *Mœniana.*

Professio vid. *Quasi possessio.*

Precarium vid. *Familiaritas.*

Precario Servitus proprie sic dicta non constituitur.

III. 9. 124

qui Jure familiaritatis utitur nunquam præscribit. ibid. vid. *Familiaritas.*

Processus.

De Processu in causis jura luminum & fenestrarum respicientibus. VIII.

I. seqq.

Modus procedendi idem est, qui de jure communi.

VII. 1. 195

Summariter tamen proceditur VII.

I. 196

Modus procedendi in causis ædificiorum in Foro Norico receptus.

ibid.

Processus adversus contumacem.

VII. 2. 197

Præscriptio.

Præscriptione longi temporis Servitutes acquiruntur.

III. 3. 67

quale tempus ad præscribendam servitutem in prædio Ecclesiastico requiretur?

ibid.

In statutis quandoque aliud tempus requiritur constitutum

ibid.

quando tempora præscriptionis currere incipiant?

III. 4. 99

In præscriptione servitutum requiritur etiam quasi possessio

III. 5.

101

quot actus ad quasi possessionem sint necessarii?

ibid.

an requiratur ad servitutem præscribendam bona fides?

ibid.

an titulus in præscriptione servitutum sit necessarius?

III. 5. 103

Projectura.

De Projectis.

II. 11. 30

Proprietarius.

non potest servitutem imponere, si ususfructus alteri debitus laberetur.

III. 11. 129

an imponere servitutem possit consentiente usufructuario?

ibid.

an servitutem acquirere possit?

III. 14. 139

Prospectus.

Servitus ne prospectui officiatur quid?

II. 40. 86

quomodo differat a Servitute ne luminibus officiatur?

II. 40. 87

Qq

quomodo

quomodo a servitute altius non tol-
lendi? *ibid.*

Servitus ne prospectui officiat
magis in jucunditate quam uti-
litate & necessitate consistit. II.

41. 87

Servitus prospectus an differat a Ser-
vitute ne prospectui officiat?

II. 42. 88

An is qui hortum habet amœnum,
in quem vicinus prospicere po-
tuit, illum mutare, in que aliam
rem sibi magis commodam con-
vertere queat? II. 44. 90

Principe aut Patrono Ecclesiæ conce-
ditur, ut per fenestram in muro
templi factam prospectum habe-
re & concionem audire, cantio-
nibusque vacare possit. II. 45.

91

Proximus.

Proximum sicut nos ipsos, non su-
pra nos diligere debemus. IV. 2.

141

Publica loca.

An versus publica loca fenestras fa-
cere altiusque ædificare liceat?

II. 12. 32. & II. 45. 91. seq.

Pudicitia.

Si quis cum scalis per fenestram in-
gressus mulieris vel virginis do-
mum ad tentandum ejus pudici-
tiam, quæ poena? V. 1. 161

Q.

Quasi possessio.

In præscribenda servitute requiri-
tur quasi possessio. III. 5. 101

quot actus ad quasi possessionem
sint necessarii? *ibid.*

R.

Remedium.

Remedia pro tuendo jure luminum
& fenestrarum competentia. vid.

Actio.

Remedium can. redintegranda. VI.

13. 189

quænam remedia contra fractores
fenestrarum locum habeant? VIII.

14. 263. & VIII. 15. 264

Remissio.

Remissione Domini expressa vel ta-
cita servitus fenestrarum expi-
rat. VIII. 7. 246.

requiritur tamen ut remittens ha-
beat Dominium solitarium, ple-
num irrevocabile & liberum. VIII.

7. 247

Res.

De rebus communibus. II. 2. 12.
res communes interdum fiunt pro-
priæ. II. 3. 13

rerum communium usus certo re-
spectu non singulis sufficit. II.

4. 13.

Romani

Romani.

Romani fenestras tam ad pro-
spectum, quam ad lumen immit-
tendum habebant. I. 8. 5

Romanorum materia fenestrarum
laudatur. I. 10. 6

S.

Scriboniana Lex.

quid sit, & unde sic dicta? III. 3. 97

Sententia.

In judiciis divisoriiis servitus consti-
tuitur sententia judiciali. III. 6.
104

Servitus.

Per pactas Servitutes libertas ædifi-
candi impeditur. II. 22. 47

De servitutibus principium & cau-
sam efficientem juris fenestrarum
præbentibus. II. 23. 48

In quonam natura servitutis consti-
tat? II. 46. 93

Servitutes constituuntur pactis &
Contractibus inter vivos. III. 1.
94

Differentia inter Servitutes affirma-
tivas & negativas. ibid.

Servitutes affirmativæ acquiruntur
patientia. ibid. seq.

Servitutes constituntur ultima vo-
luntate. III. 2. 96

ut & præscriptione longi temporis.
III. 3. 97

quale tempus ad præscribendam Ser-
vitutem in prædio Ecclesiastico
requiratur? ibid.

In statutis quandoque aliud tempus
reperitur constitutus, ibid.

quando tempora præscriptionis cur-
rere incipiant? III. 4. 99. seqq.
vid. *Præscriptio.*

In judiciis divisoriiis servitus consti-
tuitur sententia judiciali. III. 6.
104

Servitutes an & quando *tacite con-*
stitui possint? III. 7. 105. seqq.

Casus servitutis tacitæ constitutæ.
III. 8. 109

Servitus precario seu jure familiari-
tatis proprie sic dicta non consti-
tuitur. III. 9. 124. seqq.

Etiam si quis per tempus immemo-
riale actus precarios Servitutis
exercuisset. III. 9. 125. seqq. vid.

Precarium.

Constituens servitutem Dominus æ-
dium esse debet. III. 10. 127

Constituens servitutem debet esse
Dominus plenus, irrevocabilis
& solitarius. III. 11. 128

In servitute prospectus Ecclesiæ im-
ponenda omnes consentire de-
bent, quorum Consensus in alie-
natione rerum Ecclesiasticarum
est necessarius. ibid.

Vsufuctuarius servitutem impo-
nere non potest. III. 11. 129

Nec propriarius, si ususfructus
alteri debitus labeficeret. ibid.

An consentiente usufructuario? ibid.
 An locator invito Conductore fenestras mutare & obscurare possit? ibid.
 Servitutem in ædibus habens, non potest eam alteri concedere, Ill. 11. 130
 An maritus Servitutem ædibus dotalibus imponere queat? ibid.
 An Tutor vel Curator ædibus pupilli vel minoris? Ill. 11. 131
 An socius ædibus communibus? ibid.
 An heres ædibus legatis? Ill. 11. 132
 Vasallus servitutem prædium perpetuo afficientem imponere nequit. Ill. 12. 132
 Servitus a Vasallo imposita proprie Servitus non est, sed obligatio tantum personalis. Ill. 12. 133. seqq.
 An Emphyteuta Servitutem imponere valeat? Ill. 13. 237
 An superficiarius? ibid.
 Acquirens Servitutem ut sit plenus & irrevocabilis Dominus non requiritur. Ill. 14. 139
 sed sufficit si Dominium revocabile vel minus plenum habeat. ibid.
 Hinc servitutem acquirere potest heres ædibus sub conditione legatis. ibid.
 Nudus proprietarius, Vasallus, Emphyteuta & superficiarius. ibid.
 Socius. Ill. 14. 140
 Non vero usufructuarius. ibid.

Differentia inter servitutes urbanus & rusticas. IV. 8. 152
 Servitutes fenestrarum oppignorari possunt. IV. 10. 153
 potest debitor Creditori in securitatem crediti servitutem ne luminibus vel, prospectui officiatum constituere. IV. 11. 154
 Servitus ad tempus & sub conditione promitti possunt. IV. 12. 155
 non tamen ita constitui. ibid.
 Servitus fenestrarum & luminum amittitur 1) tempore, si ad tempus constituta. VIII. 2. 241
 2) resolutio jure dantis vel constituendis. VIII. 2. 242
 3) Confusione Domini utriusque prædii. VIII. 3. 242
 hinc si prædium iterum alienatur, servitus non reviviscit, sed nominatim imponenda. ibid.
 Etiam si ædes fuerint venditæ cum omnibus Oneribus. VIII. 3. 243
 Si revocabile dominium quis nactus fuerit servitus suspenditur. VIII. 4. 243
 quid de prædio communi dicendum? ibid.
 Si quis utriusque prædii Dominus fiat, pro parte servitus per confusionem non extinguatur. VIII. 4. 244
 3) Interitu totali alterius prædii. VIII. 5. 244
 Exustis ædibus, quæ servitutem luminum vel prospectus debent, iisque

que reædificatis, an servitus resti-
tuatur? VIII. 5. 245

an ædibus, quibus hæc servitus de-
bebatur exustis & reædificatis, re-
stituatur servitus? VIII. 5. 245

Si ædes quibus ædes ne luminibus
officiatur, debetur, fuerint col-
lapsæ, & postmodum reædificatæ,
vicinus vero servitutem debens,
interea altius ædificasset, num
compelli possit ad ædes iterum
destruendas? VIII. 6. 246

4.) remissione servitus amittitur.
VIII. 7. 246

quid hic requiratur? VIII. 7. 247

5.) Intermissione usus. VIII. 8. 247

an etiam in servitutibus negativis?
ibid.

Vt usus intermissione servitus amit-
tatur, requiritur, ut interim oc-
casio adfuerit utendi. VIII. 9. 248

Quid si unus ex sociis servitute fu-
erit usus? VIII. 9. 249

Servitus altius tollendi.

Servitus altius tollendi quid sit? II.
24. 49

Variæ Doctorum Opiniones enu-
merantur. II. 25. 50

Sententia receptior subjicitur. II.
25. 51

Coepollæ explicatio Juri Romano
non est conveniens. II. 26. 52. seq.

Moribus tamen hodiernis servitu-
tem ita constitui posse, nullum
habet dubium. II. 27. 54

Servitus altius non tollendi.

quid sit? II. 28. 55

an differat a servitute ne luminibus
officiatur? II. 28. 56

Affirmativa defenditur. II. 29. 56.
seqq.

Respondetur dissentientibus. II. 30.
59. seqq.

adducitur responsum hanc senten-
tiam illustrans. II. 31. 61. seqq.

Servitus luminum.

Quid sit? II. 37. 81

An differat a servitute ne luminibus
officiatur? II. 37. 82. seq.

Adducuntur differentiæ. II. 37. 83.
seq.

Servitus luminum per pacta a Vici-
no constituta mihi utilis est, etsi
contra loci statuta. II. 38. 84

Constituta semel luminum servitu-
te, vicinus lumina mea in to-
tum amplius obscurare nequit.
II. 39. 85

Servitus luminum minus continet,
quam servitus ne luminibus offi-
ciatur. ibid.

Servitute luminum indeterminate,
constituta, qua parte aut quo loco
fenestra fieri debeat? IV. 13. 156

Servitus lumina vel fenestras in suo non habendi.

quid sit? II. 46. 93

Servitus luminibus officiendi.

quid sit & in quo consistat? II. 36.
80. seq.

Servitus ne luminibus officiatur.

quid sit? II. 32. 65
 an sit distincta a servitute altius non
 tollendi? II. 28. 56. seq. vid. Ser-
 vitus altius non tollendi.

An imposita servitute ne luminibus
 officiatur, futuræ etiam fenestræ
 comprehendantur, ita, ut nec his
 vicinus officere queat? II. 33. 67
 Fenestra jamjam facta an constituta
 hac servitute ampliari possit? II.
 33. 68. seq.

Si quis promisserit servitutem ne lu-
 minibus officiatur, postea versus
 illam partem, ubi Dominus nul-
 las habet fenestras, ædificat, an
 hoc prohibere possit? II. 35. 79

Servitutem ne luminibus officiatur
 potest debitor Creditori in servi-
 tutem crediti continere, IV. 11.

Differentia inter servitutem ne lu-
 minibus & ne prospectui officia-
 tur. IV. 14. 157

Servitus prospectus.

An differat a servitute ne prospectui
 officiatur? II. 42. 88

An is qui hortum habet amoenum,
 in quem vicinus prospicere po-
 tuit, illum mutare, inque aliam
 rem magis sibi commodam con-
 vertere queat? II. 44. 90

In servitute prospectus Ecclesiæ im-
 ponenda omnes consentire de-

bent, quorum Consensus in alie-
 natione rerum Ecclesiasticarum
 est necessarius. III. 11. 128

Servitus ne prospectui officiatur.

quid sit? II. 40. 186
 quomodo differat a servitute ne lu-
 minibus officiatur? II. 40. 87. IV.
 14. 156

quomodo a servitute altius non tol-
 lendi? ibid.

Servitus ne prospectui officiatur,
 magis in jucunditate quam utili-
 tate & necessitate consistit. II.
 41. 87

An is qui hortum habet amoenum,
 in quem vicinus prospicere po-
 tuit, illum mutare, in que rem
 aliam sibi magis commodam con-
 vertere queat? II. 44. 90

potest debitor Creditori suo in se-
 curitatem Crediti servitutem ne
 luminibus vel prospectui officia-
 tur, constituere. IV. 11. 154

Signa.

Signa murum five parietem com-
 munem denotantia. II. 14. 35

Signa murum proprium indicantia.
 II. 15. 36

Socius.

an ædibus communibus servitutem
 imponere possit? III. 11. 131

an acquirere? III. 14. 140

Spatium.

Spatium.

Spatium legitimum inter privata ædificia urbana secundum leges 12. Tabb. observandum. I. 11. 7
quale de jure Justiniano noviori? ibid.
quale moribus nostris Germanicis? I. 11. 8
quale spatium fuerit Ambitus? ibid.

Specula.

Veteres multifaria specularia ex multifariis materiis præparata, loco fenestrarum vitrearum nostrarum adhibeant. I. 9. 6

Suggrundia.

quid sit? II. 11. 31

Superficiarius.

an servitatem imponere valeat? III. 13. 137
an acquirere? III. 14. 139

Synonymia.

Synonymia fenestrarum. I. 5. 3

T.

Tag: Fenster.

Quid sint? V. 4. 162

Templum. vid. *Ecclesia.*

Tempus.

Servitus ad tempus & sub conditione potest promitti. IV. 12. 155

non tamen ita constitui. ibid.
tempore amittitur servitus fenestrarum, si ad tempus constituta. VIII. 2. 241

Testamentum. vid. *Ultima Voluntas.*

Textus.

Textus ad fenestrarum materiam quadrantes. I. 15. 11

Titulus.

An titulus in præscriptione servitutis sit necessarius? III. 5. 103

Tutor.

an tutor & Curator ædibus pupilli vel minoris servitatem imponere possit? III. 11. 131

V.

Vasallus.

Servitatem prædio perpetuo afficientem imponere nequit. III. 12. 132

Servitus a Vasallo imposita proprie servitus non est, sed obligatio tantum personalis. III. 12. 133. seqq.

Vasallus servitatem acquirere potest. III. 14. 139

Viridaria.

Viridaria quid sint? II. 29. 57
Viridaria supra ædes habere licet. ib.
Ultima

Ultima voluntas.

Ultima voluntate servitutes consti-
tuuntur & acquiruntur. lll. 2. 96

Universitas.

An versus loca publica & universi-
tatis, id est, scholas & Curias fe-
nestras facere, altiusque ædifica-
re liceat? lll. 12. 32

Usufructuarius.

Usufructuarius servitutem impone-
re nequit. lll. 11. 129

an ipso consentiente proprietarius?
ibid.

an usufructuarius servitutem acqui-
rere possit? lll. 14. 140

Ufus.

Ufus rerum communium certo re-
spectu non omnibus sufficit. ll.

4. 13

in usu rei suæ nemo turbandus. ll.

6. 14

Ufus luminis innoxius est. ll. 5. 14

Ufus intermissione servitus fene-
strarum expirat. Vlll. 8. 247

an etiam in servitutis negativis?
ibid.

ut usus intermissione servitus amit-
tatur, requiritur ut interim occa-
sio fuerit utendi. Vlll. 9. 248

quid si unus ex fociis servitute fu-
erit usus? Vlll. 9. 249

Utilitas.

Utilitas juris fenestrarum. l. 1. 1

FINIS.



Leucht, Christian Leonhard,

Christiani Leonhardi Leucht, JCTi, Illustris Reipublicae Norimbergensis
quondam Consilarii Tractatus Novus, De Jure Fenestrarum, von Licht- und
Fenster-Recht in quo quae ad materiam hanc, a nemine lucusque exacte
traditam pertinent, item Jus altius tollendi & non tollendi ...

Norimbergae 1726

Bamberg, Staatsbibliothek -- .5 H 4#1

urn:nbn:de:bvb:12-bsb11398261-9

VD18 14493624-006